

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-798/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Спецсервис» 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»

10.08.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Спецсервис» на действия (бездействие) Заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона по выбору организаций среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на возмездное оказание клининговых услуг для нужд Уральского и Западно-Сибирского банков ПАО Сбербанк (извещение № 31705209780), 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 «Спецсервис» (далее — Заявитель) на действия (бездействие) Заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона по выбору организаций среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на возмездное оказание клининговых услуг для нужд Уральского и Западно-Сибирского банков ПАО Сбербанк (извещение № 31705209780) (далее - Аукцион, 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.

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», утвержденным постановлением Наблюдательного Совета ПАО Сбербанк России от 07.11.2011 №113 (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.

09.06.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 03.07.2017 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок – 04.07.2017 в 11:00;

дата и время подведения итогов – 26.07.2017 в 10:00;

начальная максимальная цена закупки — 404 660 310, 78 рублей;

на участие в закупке по лоту № 1 подано 8 заявок, по лоту № 2 подано 8 заявок, по лоту № 3 подано 7 заявок, по лоту № 4 подано 4 заявки, отказано в допуске по лоту № 4 1 заявке.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупке, а именно Заказчиком в Документации неправомерно установлен критерий допуска на участие в закупке в части наличия у участника закупки положительного опыта оказания услуг.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- -

- Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в Документации неправомерно установлен критерий допуска на участие в закупке в части наличия у участника закупки положительного опыта оказания услуг.

По мнению Заявителя, Заказчик ограничивает количество участников Аукциона

путем установления требования о представлении в составе заявки опыта оказания услуг именно с 01.01.2015, при этом участник опыт оказания услуг которых начинается с 01.01.2016 не могут подтвердить соответствия установленному требованию в Документации.

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 1.2 Положения о закупке.

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

В соответствии с пунктом 5.3 Положения о закупке Заказчик имеет право установить в Документации иные дополнительные требования.

Согласно пункту 6.4 Документации основанием для отклонения заявки являются, в том числе несоответствие участника требованиям Документации.

Пунктом 2.2.1 Документации Заказчиком установлено квалификационное требование к участникам о наличии у участника и/или соисполнителя (-ей) положительного опыта оказания клининговых услуг за период, начиная с 01.01.2015, на протяжении не менее 6 месяцев с общим объемом обязательств по ежедневной уборке (за исключением выходных и праздничных дней): по лоту № 1 не менее 50 нежилых помещений, либо площадью не менее 5000 кв. м; по лоту № 2 не менее 50 нежилых помещений, либо площадью не менее 5000 кв. м; по лоту № 3 нежилых помещений площадью не менее 30000 кв. м., по лоту № 4 не менее 25 нежилых помещений, либо площадью не менее 2500 кв. м.

В группе 4 Приложения 2 Документации установлено, что заявка участника должна содержать, в том числе письмо участника и/или соисполнителя (-ей) по Форме 3 Приложения № 3 к Документации, подписанное руководителем участника и/или соисполнителя (-ей), с проставлением печати участника и/или Соисполнителя (-ей), об опыте оказания клининговых услуг за период, начиная с 01.01.2015, на протяжении не менее 6 месяцев с общим объемом обязательств по ежедневной уборке (за исключением выходных и праздничных дней): по лоту № 1 не менее 50 нежилых помещений, либо площадью не менее 5000 кв. м; по лоту № 2 не менее 50 нежилых помещений, либо площадью не менее 5000 кв. м; по лоту № 3 нежилых помещений площадью не менее 30000 кв. м.; по лоту № 4 не менее 25 нежилых помещений, либо площадью не менее 2500 кв. м.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Заявителем неверно толкует положения Документации, так как участники закупки, оказывающие услуги в 2016, 2017 годах наравне с иными участниками могут принять участие в закупке.

Кроме того, пунктами 1.3.2.2, 1.3.2.4 Документации также установлено требование об обязательном наличии у участника квалифицированного персонала,

состоящего с исполнителем и/или соисполнителем (-лями) в трудовых или гражданско-правовых отношениях, в количестве и составе, необходимом и достаточном для качественного оказания услуг, соответствующих требованиям Технического задания, а именно, а также собственного (находящегося у исполнителя и/или соисполнителя (-ей) на праве собственности, аренды или ином праве пользования) технологического оборудования.

Аналогичные требования предусмотрены пунктами 2.2.2, 2.2.3 Документации.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации опыта, а также материально-технических ресурсов, квалифицированного персонала не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчик выявлены следующие нарушения.

2. 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 1.2 Положения о закупке.

2.2 В соответствии с пунктом 2.1 Документации установлены общие требования к участникам закупки, в том числе:

- отсутствие случаев предоставления Участником в Банк при проведении Закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления Закупки;

- отсутствие информации о возбуждении уголовного дела правоохранительными и судебными органами в отношении руководителей Участника на предмет установления в их действиях уголовно наказуемых деяний на момент рассмотрения заявки .

При этом согласно протоколу подведения итогов/выбор победителя № 31705209780-01 от 28.07.2017 участнику ООО «Комфортсервис» отказано в допуске в связи с имеющимися письменными претензиями банка к качеству оказываемых услуг за 3-4 квартал 2016 года.

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований ограничивает количество участников Аукциона, так как вышеуказанные требования установленные

Заказчиком к участникам закупки, не влияют на исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, требование к деловой репутации перед банком не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий задолженности, претензии перед иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), может быть допущен к участию в закупке, в то время как участник, имеющий задолженности, претензии перед Заказчиком, подлежит отклонению.

Кроме того, согласно части 1 статьи 49 Конституции Российской Федерации каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Таким образом, данные положения фактически противоречат положениям законодательства Российской Федерации, так как основанием для наличия и признания в действиях руководителя наказания является исключительно наличие обвинительного приговора суда вступившего в законную силу, то есть наличие судимости.

Учитывая изложенное, установление указанных требований, а также отказ в допуске участнику закупки является неправомерным, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

- - В группе 2 пункта 2 Документации установлено, что участник в составе заявки должен представить, в том числе расшифровки кредитов и займов к представленным балансам и на текущую дату с указанием кредиторов, суммы задолженности, даты получения и погашения заемных средств, просроченной задолженности, соглашений о реструктуризации задолженности и их основных условий, справку о наличии/отсутствии текущей картотеки просроченных неоплаченных расчетных документов, выставленных к банковским счетам, расшифровку кредиторской и дебиторской задолженности к представленным балансам с выделением просроченной задолженности с указанием наименований кредиторов и дебиторов и дат возникновения задолженности, справку из подразделения ФНС России (МНС России) о состоянии расчетов с бюджетом или акт сверки расчетов с бюджетом. При наличии просроченной задолженности перед бюджетами какого-либо уровня – справка налогоплательщика с указанием сроков, объемов и причин возникновения долга.

При этом требование о предоставлении в составе заявки указанных документов, накладывает на участника Аукциона дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган, банковскую организацию.

Кроме того, требование о предоставлении в составе заявки вышеуказанных документов не являются подтверждением ненадлежащего исполнения

обязательств по договору заключаемого по результатам закупки, а также не влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

2.4 Пунктом 8.1 Документации установлено, что в ходе проверки соответствия заявки Участника, установленным требованиям, после проведения торгов, Банк может запросить у участников Аукциона разъяснения их заявок на участие в аукционе. Предоставленные участником разъяснения не должны изменять суть заявки.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушает часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются Заказчиком в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно пункту 9.5.4 Положения о закупке на основании рассмотрения заявок банк составляет и подписывает протокол подведения итогов электронного Аукциона, в котором указывает решение, принятое в отношении каждой рассмотренной заявки, и размещает его на сайте банка, сайте Оператора ЭТП и официальном сайте в течение 3 рабочих дней со дня его подписания. В случае проведения электронного Аукциона с ограниченным количеством участников протокол подведения итогов электронного Аукциона направляется средствами ЭТП участникам, чьи заявки были рассмотрены Банком.

Согласно информации размещенной в ЕИС протокол подведения итогов/выбор победителя № 31705209780-01 составлен и подписан 28.07.2017, при этом размещен в ЕИС 01.08.2017.

Учитывая изложенное, Заказчиком нарушен срок размещения в ЕИС предусмотренный Законом о закупках, Положением о закупке для размещения протоколов составленных в ходе закупок.

Таким образом, указанные действия Заказчика противоречат пункту 9.5.4 Положения о закупке и нарушают часть 12 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 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

РЕШИЛА:

- -
- Признать жалобу ООО «Спецсервис» на действия (бездействие) Заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона по выбору организаций среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на возмездное оказание клининговых услуг для нужд Уральского и Западно-Сибирского банков ПАО Сбербанк (извещение № 31705209780) обоснованной.
- Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, часть 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как ранее по данной закупке выдано предписание от 10.08.2017 № 223ФЗ-797/17.
- Не передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.08.2017 № 223ФЗ-798/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, так как ранее по данной закупке переданы материалы дела от 10.08.2017 № 223ФЗ-797/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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