

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-367/18

по результатам рассмотрения жалобы АО «Тамбовмаш» 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»

11.05.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу АО «Тамбовмаш» от 28.04.2018 № 14.2-612 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (извещение № 31806360260), 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 АО «Тамбовмаш» (далее - Заявитель) от 28.04.2018 № 14.2-612 (вх. 68884/18 от 04.05.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (извещение № 31806360260) (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.

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 ОАО «Сбербанк России» № 2348, утвержденным Постановлением Наблюдательного совета ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 № 113 (далее – Положение о закупках).

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.

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

- - - извещение о проведении Аукциона, конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 11.04.2018;
 - начальная (максимальная) цена договора — 15 096 640,00 рублей;
 - дата окончания заявок — 04.05.2018;

- дата рассмотрения заявок — 07.05.2018;
- дата подведения итогов Аукциона — 30.05.2018.

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 Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- - - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету закупки;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки продукции по предмету Аукциона;
 - Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к комплектности продукции;
 - Документация содержит противоречия в части размера обеспечения заявки на участие в Аукционе.

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 представителя Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету закупки, поскольку характеристики продукции в части срока годности и температуры использования продукции по предмету Аукциона.

В соответствии с техническим заданием Документации (далее — Техническое задание) предметом Аукциона является самоспасатель изолирующий. При согласно пункту 1.9 Технического задания, указанный самоспасатель должен иметь сертификат соответствия, в том числе требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ Технический регламент о требованиях пожарной безопасности по ГОСТ Р 53260-2009 (далее — ГОСТ).

По мнению Заявителя, Техническое задание противоречит требованиям ГОСТ в части срока годности и температуры использования самоспасателя, поскольку в соответствии с ГОСТ установлено:

- Вероятность сохранения исправности самоспасателя за время нахождения его в состоянии ожидания применения в течение 5 лет должна быть не менее 0,98;
- Самоспасатель по виду климатического исполнения должен относиться к исполнению У категории размещения 1 по ГОСТ 15150, но рассчитан на применение при температуре окружающей среды от -10 °С до 60 °С и относительной влажности до 95 %.

При этом в Техническом задании по вышеуказанным показателям установлены следующие значения:

- Вероятность сохранения исправности самоспасателя за время нахождения его в состоянии ожидания применения в течение 2 лет должна быть не менее 0,98;
- Самоспасатель по виду климатического исполнения должен относиться к исполнению У категории размещения 1 по ГОСТ 15150, но рассчитан на применение при температуре окружающей среды от 0 °С до 60 °С и относительной влажности до 95 %.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что установленные в Техническом задании характеристики самоспасателя не превышают и не противоречат требованиям ГОСТ, при этом установлены в соответствии с потребностями Заказчика.

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.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки продукции по предмету Аукциона.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 1.14 Технического задания указано: «Срок поставки продукции определяется по согласованию Сторон и указывается в Спецификации поставки. При этом срок поставки продукции по Спецификации поставки не может превышать 30 (Тридцать) рабочих дней со дня ее подписания Банком. В указанный срок продукция должна быть доставлена по адресу местонахождения Банка, указанному в соответствующей Спецификации поставки, и передана Банку».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что поставка продукции осуществляется по заявка Заказчика, при этом может быть осуществлена из складских запасов поставщика такой продукции, в связи с чем Заказчиком установлен надлежащий срок поставки продукции.

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.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к комплектности продукции, поскольку Заказчиком неправомерно установлено требование о том, что продукция по предмету Аукциона должна иметь удобную ручку (лямку).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемого товара.

Согласно пункту 1.6.1 Технического задания Документации самоспасатель должен иметь герметичный футляр и сумку, имеющую удобную ручку (лямку) для переноски.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что требование о наличии ручки не противоречит требованиям ГОСТ и установлено в соответствии с потребностями Заказчика.

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.

- - - Согласно доводу Жалобы, Документация содержит противоречия в части размера обеспечения заявки на участие в Аукционе.

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.

Согласно пункту 1.15 Документации установлено: «Участники закупки обязаны обеспечить свои заявки на участие в процедуре в порядке и способом, установленными соответствующим Приложением 8 к настоящей Документации. Размер обеспечения заявки составляет 1% от общей стоимости лота: 15096,00 руб., с учетом НДС».

Вместе с тем, 1% от общей стоимости лота составляет 150 960 рублей.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Документация содержит техническую ошибку в части размера обеспечения заявок, при этом при рассмотрении заявок будет учтено обеспечение в размере 15096 рублей.

Таким образом, действия Заказчика, установившего ненадлежащим образом размер обеспечения заявки на участие в закупке, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном формировании требований Технического задания, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

5. Пунктом 6.1 Документации установлено, что банк может запросить у участников Аукциона разъяснения их конкурсных заявок. Предоставленные участником разъяснения не должны изменять суть конкурсной заявки.

Также пунктом 5.1 Документации установлено, что банк оставляет за собой право проводить с Участниками и победителем Аукциона дополнительные переговоры по оптимизации стоимости продукции, являющейся предметом Аукциона.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

- отсутствие решения суда, административного органа о наложении ареста на имущество участника (отсутствие возбужденного исполнительного производства о наложении ареста), стоимость которого составляет 25% активов и более;
- 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.

Кроме того, согласно приложению № 2 Документации, 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.

Вместе с тем, предоставление указанных документов в составе заявки на участие в Аукционе не влияет на исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу АО «Тамбовмаш» (ИНН: 6829000130, ОГРН: 1026801223679) от 28.04.2018 № 14.2-612 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (извещение № 31806360260) необоснованной.
 - Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 11.05.2018 № 223ФЗ-367/18.

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