

ООО «Средства индивидуальной защиты»

192236, г. Санкт-Петербург, пр-т Елизарова,  
дом 34

ПАО «Сбербанк России»

117997, г. Москва, улица Вавилова дом 19

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский пер., 12с9, Москва,  
119435

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-748/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**21.01.2020**

**г. Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «Средства индивидуальной защиты» (далее - заявитель) на действия ПАО «Сбербанк» (далее - заказчик) при проведении закупки с реестровым номером 31908642403 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты среди субъектов малого и среднего предпринимательства,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

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

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в установлении неправомерных требований в составе Закупочной документации.

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 Закона о закупках.

Как следует из материалов дела, Заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение о проведении Закупки.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе указанный Закон возлагает на заказчиков при проведении процедур обязанность руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из документации, заказчиком в документации установлены квалификационные требования к участникам закупки, а именно:

№ п/п	Краткое наименование требования к квалификации Участника	Перечень предоставляемых документов и/или ознакомления с производственными возможностями Участника и т.д.
1	Соответствие самоспасателя требованиям Федерального закона от 22 июля 2008 № 123-ФЗ Технический регламент о требованиях пожарной безопасности	Сертификат соответствия требованиям Федерального закона от 22 июля 2008 № 123-ФЗ Технический регламент о требованиях пожарной безопасности
2	Соответствие самоспасателя требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» (ТР ТС 019/2011)	Сертификат соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» (ТР ТС 019/2011)
3	Иные технические требования, установленные закупочной документацией	Протокол испытаний или выписка из протокола испытаний предприятия-изготовителя, протокол испытаний или выписка из протокола испытаний органа сертификации (при проведении испытаний в органе сертификации и его согласии на передачу информации), выписка из ТУ, фото изделия и другие материалы, позволяющие установить соответствие изделия заявленным требованиям.

В тексте жалобы Заявитель указывает на неправомерность установления указанного требования.

Изучив представленные материалы, Комиссия пришла к выводу об обоснованности довода жалобы ввиду следующего:

Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым

участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат/декларация соответствия, паспорт качества, технические условия и так далее), а также документы, подтверждающие результат испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее).

С учетом изложенного, требование о представлении участниками Закупки до даты подведения итогов Закупки вышеназванных документов, указанных в Техническом задании, обременяет участника Закупки в целях участия в Закупке и подаче своей заявки на участие в Закупке заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников Закупки о представлении сертификатов соответствия возможность участников Закупки подать заявку на участие в Закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями Закупочной документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке и до подведения итогов закупки, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке, при подаче заявки на участие в закупке.

Кроме того, отсутствие сертификата соответствия на момент подачи заявки на участие в конкурентной само по себе не является безусловным подтверждением отсутствия возможности изготовления товара несоответствия такого товара обязательным требованиям технических регламентов, в силу того, что пунктом технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» ТР ТС (далее — ТР ТС 019ПО11 ) и приложением «Б» к решению Комиссии Таможенного союза от 07 апреля 2011 года предусмотрена возможность сертификации, как серийно выпускаемой продукции, так и отдельно выпущенной продукции. Пунктом 2 части 2 статьи 146, частью 49 статьи 147 Федерального закона «Технический регламент в требованиях пожарной безопасности» от 22 июля 2008 года № 123-ФЗ также предусмотрена возможность изготовления и сертификации отдельной партии товара с последующей поставкой Заказчику. Таким образом, изготовителя и/или участника закупки на момент подачи заявки на участие в конкурентной закупке может не сертификата соответствия, так как он будет выдан на отдельную партию товара на момент ее полной готовности поставки в адрес Заказчика.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик не вправе требовать от участников процедуры соответствующих документов на товар.

В соответствии с пунктом 2.3 проекта договора поставляемая продукция должна сопровождаться необходимой документацией, сертификатами соответствия стандартам, техническим условиям завода-изготовителя и требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» ТР ТС 019/2011 (предъявляется сертификат соответствия).

При таких обстоятельствах требования документации дублируют требования Проекта договора.

Комиссия отмечает, что Закупочная документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе неточности и разночтения, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре Закупочной документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, подающим заявки на участие в закупке.

Из вышеизложенного следует, что заявка участников будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования к участникам закупочной процедуры, к товару необходимому к поставке по условиям заключаемого по результатам проведения закупочной процедуры договора.

Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений либо отсутствие в Закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие такой документации (соответствующим её требованиям), исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений Заказчиком.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не должным образом установлены требования к участникам Закупки, что не соответствует требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В целях восстановления нарушенных прав и законных интересов участников процедуры, учитывая, что Заявитель подал заявку на участие в Закупке, Комиссией также принято решение выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о рассмотрении заявок участников, без учета оспариваемого требования Закупочной документации.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Средства индивидуальной защиты» (ИНН 78116199901) на действия ПАО «Сбербанк» (ОГРН 1027700132195) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях ПАО «Сбербанк» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать ПАО «Сбербанк» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.