

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-316/15

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «ФАРМ» 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»

22.10.2015 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России»: XXXXXXXXXXXXX - по доверенности от 10.07.2015 № 280-Д, XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX - по доверенности от 05.10.2015 № 404-Д, XXXXXXXXXXXXXXXX - по доверенности от 14.02.2014 № 108-Д;

ЗАО «ФАРМ»: XXXXXXXXXXXXXXXX - по доверенности от 20.10.2015 № 1/10, XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX - по доверенности от 20.10.2015 № 1;

рассмотрев жалобу ЗАО «ФАРМ» от 12.10.2015 № 58 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении открытого конкурса по выбору организации на поставку канцелярской продукции и бумаги для нужд Среднерусского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31502689356) 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 ЗАО «ФАРМ» (далее – Заявитель) (вх. 113082/15 от 14.10.2015) на действия заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса по выбору организации на поставку канцелярской продукции и бумаги для нужд Среднерусского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31502689356) (далее – 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 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

24.08.2015 на официальном сайте размещено извещение и конкурсная документация (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок — 14.09.2015 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок — 29.09.2015 в 16:00;

дата и время подведения итогов — 15.10.2015 в 16:00;

начальная (максимальная) цена договора — 67 294 998 рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, Конкурсной комиссией нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Конкурсная комиссия неправомерно отказала в допуске Заявителю к участию в Конкурсе;
    - Заказчик не представил ответ на запрос по разъяснению положений Документации.
    - 
    -

- 
- 
- Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, Положением о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 8.4.8 Положения о закупках, непредоставление Участником документов и/или сведений, образцов и т.п., и/или их ненадлежащее оформление может являться основанием отклонения конкурсной заявки Участника.

Приложения 2 к Документации устанавливает требования к участникам Конкурса, в том числе требование по подтверждению обеспеченности Участника производственными мощностями, технологическим оборудованием, трудовыми, финансовыми и другими ресурсами, необходимыми для выполнения обязательств по предмету договора, в том числе, наличие у Участника не менее 20 единиц автотранспорта (в собственности/по найму), обладающих пропусками на въезд и передвижение грузового автотранспорта в зонах запрета его движения категории «СК» (предоставляются копии документов, заверенные руководителем компании), а также наличие в составе заявки письма, содержащего согласие Участника на заключение договора на условиях, изложенных в запросе котировок, с ценой договора, предложенной Участником в ходе торгов и декларация Участника о его соответствии, а также предлагаемой им Производственной продукции требованиям, установленным в запросе котировок (Приложение №3 к запросу котировок).

- - На заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 29.09.2015 № 63/10, заявка ЗАО «ФАРМ» признана не соответствующей требованиям по следующим основаниям:

«1) п. 2.2 Технического задания «наличие у Участника не менее 20 единиц автотранспорта (в собственности/по найму)» (приложены подтверждающие документы (договоры аренды/свидетельства о

собственности)).

2) В заявке участника отсутствует подписанный регламент закупочной деятельности.

3) Приложение 2. Группа 4 закупочной документации: «Письмо, содержащее согласие Участника на заключение договора на условиях, изложенных в запросе котировок, с ценой договора, предложенной Участником в ходе торгов и декларация Участника о его соответствии, а также предлагаемой им Продукции требованиям, установленным в запросе котировок» (приложено письмо в формате MS word, без подписи и печати руководителя организации)».

В ходе документального анализа заявки Заявителя, Комиссия ФАС России пришла к следующему: в заявке Заявителя представлена справка с перечнем имеющегося автотранспорта без подтверждающих документов.

Таким образом, Конкурсная комиссия обоснованно отклонила заявку по указанному основанию.

Вместе с тем, представители Заявителя также считают, что отказ в допуске по требованию о предоставлении в составе заявки регламента закупочной деятельности, подписанного руководителем организации, необоснован, так как указанное требование не предусмотрено Документацией.

Согласно пункту 8.4.6 Положения о закупке, требования к форме и составу документов, включенных в конкурсную заявку, устанавливаются Документацией.

Приложение № 2 к Документации предусматривает требования к оформлению и содержанию Конкурсной заявки.

Согласно пояснениям представителей ПАО «Сбербанк России», в составе заявки участники Конкурса должны предоставить регламент закупочной деятельности, подписанный руководителем организации.

Вместе с тем, Документацией не предусмотрено указанное требование о предоставлении в составе заявки такого регламента закупочной деятельности.

Таким образом, действия Конкурсной комиссии, неправомерно отказавшей в допуске к участию в Конкурсе ЗАО «ФАРМ» в части непредоставления регламента закупочной деятельности, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 7.2.1. Положения о закупке, любой Участник вправе направить в письменной форме в указанный в Документации адрес Банка, запрос о разъяснении положений Документации.

В соответствии с пунктом 8 Документации, «все вопросы должны направляться в электронном виде на адрес ЭТП не позднее, чем за 5 (Пять) рабочих дней до даты окончания подачи Конкурсных заявок. Ответы на заданные вопросы будут размещаться Банком (без указания компании, задавшей вопрос) в течение 3 рабочих дней со дня их получения на сайте [www.sbrf.ru](http://www.sbrf.ru) в разделе «Закупки».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя сообщили, что ЗАО «ФАРМ» в соответствии с Документацией, с использованием функционала ЭТП, 04.09.2014 в 15:52 направило запрос о разъяснении положений Документации.

Представителями Заявителя представлен скриншот, подтверждающий обработку вышеуказанного запроса разъяснения от 04.09.2015.

Вместе с тем, Заказчик в установленные сроки ответ на разъяснение не предоставил.

Представители Заказчика пояснили, что в соответствии с Положением о закупке, все запросы разъяснения Документации направляются в указанный в Документации адрес Банка.

Таким образом, действия Заказчика, не разместившего ответ на запрос разъяснения положений Документации Заявителя, нарушают часть 5 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Заказчиком не установлена в Документации дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, 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 в пункте 1.2 Положения о закупке.

В связи с тем, что Документация и Положения о закупке содержат противоречивые сведения о порядке подачи участниками запроса на разъяснение Документации, действия Заказчика противоречат пункту 1.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно Приложению № 2 Документации, в составе конкурсной заявки Участника должны быть представлены образцы закупаемой продукции, согласно перечню образцов, представленных в таблице. На каждый образец

предоставляются заверенные копии сертификатов соответствия стандартам и техническим условиям завода-изготовителя.

Таким образом, учитывая требование Приложения № 2 Документации, до момента подведения итогов Конкурса участник закупки должен иметь товар, требуемый к поставке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, противоречат пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Приложение № 2 к Документации устанавливает основания для отклонения заявки, в том числе:

- наличие негативной информации в отношении деловой репутации Участника;
- неудовлетворительное финансовое состояние Участника, влекущее за собой риски невыполнения обязательств по договору.

Вместе с тем, из положений Документации не представляется возможным сделать однозначный вывод, какая информация о деловой репутации признается негативной и какие показатели финансового состояния участника Конкурса признаются Заказчиком как неудовлетворительное финансовое состояние участника.

Указанные требования к участникам Конкурса противоречат пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что является нарушением части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с тем, в связи с данным обстоятельством заявки на участие в Конкурсе Заказчиком не отклонялись, допущенные нарушения не повлияли на результат проведения Конкурса.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ФАРМ» от 12.10.2015 № 58 (вх. № 113082/15 от 14.10.2015) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении открытого конкурса по выбору организации на поставку канцелярской продукции и бумаги для нужд Среднерусского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31502689356) обоснованной в части непредоставления Заявителю ответа на запрос по разъяснению положений Документации.

2. Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пунктов 9, 10 части 10, части 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.10.2015 №223ФЗ-316/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрены частями 5, 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В связи с тем, что установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса, предписание не выдавать.

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