

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-185/15
по результатам рассмотрения жалобы
ООО «Ресторан-Консалт» 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»

29.07.2015

Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – заместителя начальника
Управления контроля размещения государственного заказа Куст И.Ю.,

членов Комиссии ФАС России:

начальника правового отдела Управления контроля размещения
государственного заказа Семенова Р.В.,

заместителя начальника отдела рассмотрения жалоб Управления
контроля размещения государственного заказа Строгановой Д.А.,

старшего государственного инспектора правового отдела Управления
контроля размещения государственного заказа Селезнева А.А.,

при участии представителя:

ОАО «Сбербанк России»: Устюкова С.С. – доверенность № 280-Д от
10.06.2015;

представители ООО «Ресторан-Консалт» не явились, уведомлены
надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Ресторан-Консалт» от 15.07.2015 № 2,
направленную письмом Иркутского УФАС России от 22.07.2015 № 6980, на
действия (бездействие) заказчика ОАО «Сбербанк России» при проведении
конкурса по выбору компаний на оказание услуг по техническому
обслуживанию POS-терминального оборудования торгового эквайринга в сети
торгово-сервисных точек для нужд ОАО «Сбербанк России» (извещение
№ 31502193748) 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 «Ресторан-Консалт» (далее – Заявитель) от 15.07.2015 № 2 (вх. 74184-ЭП/15 от 22.07.2015), направленная письмом Иркутского УФАС России от 22.07.2015 № 6980, на действия (бездействие) заказчика ОАО «Сбербанк России» (далее – Заказчик) при проведении конкурса по выбору компаний на оказание услуг по техническому обслуживанию POS-терминального оборудования торгового эквайринга в сети торгово-сервисных точек для нужд ОАО «Сбербанк России» (извещение № 31502193748) (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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ОАО «Сбербанк России», утвержденным Постановлением Правления Банка 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, частью 10 статьи 8 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) (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.

30.03.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация

о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы участников Конкурса в части неправомерного допуска к участию в Конкурсе участника ООО «ИНЖИНИРИНГ ПРО». А именно, по мнению Заявителя, сведения об участнике Конкурса ООО «ИНЖИНИРИНГ ПРО», допущенного до участия во втором этапе Конкурса (в соответствии с Протоколом №021/15 вскрытия конвертов/подведения итогов от 22.06.2015), включены в реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Реестры).

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

1. Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном [статьей 5](#) Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном [Федеральным законом](#) от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с подпунктом 11 пункта 4.1 Документации «...Участник не должен быть включен в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральными законами от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Аналогичное требование к участникам закупок предусмотрено пунктом 5.1 Положения о закупке.

При этом участники, не соответствующие требованиям, установленным в пунктах 4.1 – 4.2 Документации не допускаются к дальнейшему участию в Конкурсе (пункт 4.3. Документации).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что по состоянию на 29.07.2015 сведения об ООО «ИНЖИНИРИНГ ПРО» в Реестры не включены.

Учитывая изложенное, довод Заявителя о неправомерном допуске к участию в Конкурсе участника ООО «ИНЖИНИРИНГ ПРО» не нашел своего подтверждения.

2. Согласно пункту 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.

Согласно пункту 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 закреплен пунктом 1.2 Положения о закупке.

Согласно подпунктам 18-19 пункта 4.1 Документации к участию в Конкурсе приглашаются юридические и физические лица (в том числе индивидуальные предприниматели) (далее – Участники), которые должны соответствовать требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) по предмету Конкурса, Положению о закупках ОАО «Сбербанк России», в том числе:

«...18. Участник не может одновременно поставлять Банку ИТ оборудование, лицензии и лицензионную поддержку более чем четырех производителей, входящих в ежегодно утверждаемый и публикуемый на сайте Банка список производителей, крупнейших по объему поставок Банку;

19. при закупке Продукции ИТ назначения Участник не может быть выбран Победителем по результатам Закупочной процедуры, если общая стоимость Закупок, осуществленных Банком у указанного Поставщика и/или аффилированных лиц за предшествующие 4 квартала превышает 30% от общего совокупного объема Закупок Банком оборудования, программного обеспечения и услуг для развития информационных технологий...».

В соответствии с подпунктом 4.2.3 пункта 4.2 Документации для допуска участника к закупочной процедуре устанавливается следующее дополнительное требование:

4.2.3	Участник/его подрядчик присутствует не менее чем в одном Субъекте РФ и готов обеспечить в срок не позднее 2-х месяцев с момента объявления итогов Конкурса, присутствие во всех региональных центрах Субъектов РФ (в соответствии с данными указанными в приложении №1.1 «Распределение Субъектов РФ») соответствующего лота.	подтверждается копиями первых и последних страниц договоров аренды/покупки помещения под склад(помещение) заверенные Директором и Главным Бухгалтером компании. Скан-копии договоров с подрядчиками (первая и последняя страница) и актов выполненных работ/оказания услуг данным подрядчиком (по
-------	---	---

		2-3 акта на каждый Субъект РФ или Гарантийным письмом Участника на Бланке с подписью и печатью
--	--	--

Участники, не соответствующие требованиям, установленным в пунктах 4.1 – 4.2 не допускаются к дальнейшему участию в Конкурсе (пункт 4.3 Документации).

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 1.2 Положения о закупке.

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.

Пунктом 4.1 Документации установлены требования к участникам Конкурса:

- о наличии необходимых лицензий или свидетельств о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию (регулированию) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора;

- о наличии необходимых сертификатов на Продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации;

- о наличии профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку Продукции.

При этом, из Документации не представляется возможным определить на какие товары, работы, услуги требуется наличие лицензий или свидетельств, какие сертификаты на продукцию необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе, что подразумевает Заказчик под «профессиональной компетентностью», наличие каких финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта необходимо для исполнения договора.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно пункту 3.2 Документации по итогам проведения второго этапа Конкурса (проведение торгов в электронной форме) осуществляется следующее распределение объема по соответствующему лоту:

- 70% - передается Участнику, занявшему первое место;
- 30% - передается Участнику, занявшему второе место.

При этом Конкурсная комиссия в соответствии с пунктом 11.1 Документации:

· на первом этапе оценивает представленные участниками заявки в соответствии с пунктами 4.1 и 4.2 Документации;

· на втором этапе проводятся торги по цене в электронной форме среди компаний, прошедших первый этап конкурса.

Победителями признаются Участники, прошедшие первый этап конкурса и предложившие лучшую стоимость во втором этапе конкурса по лоту (пункт 11.2 Документации).

Согласно пункту 1.1 Документации количество победителей в Конкурсе – не более двух по соответствующему лоту.

Таким образом, по итогам Конкурса предполагается признание нескольких лиц выигравшими Конкурс, что противоречит части 2 статьи 3 Закона о закупках.

5. В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В соответствии с Извещением, сформированным на официальном сайте:

«...дата публикации Извещения: 30.03.2015;

требование к отсутствию участников закупки в Реестрах Извещением не установлено...».

При этом Документацией установлена дата объявления конкурса – 31.03.2015.

В соответствии с подпунктом 11 пункта 4.1 Документации «...Участник не должен быть включен в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральными законами от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, сведения, содержащиеся в Извещении, не соответствуют информации, указанной в Документации, что является нарушением части 8 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая, что данное противоречие не привело к сокращению установленных частью 2 статьи 3 Закона о закупках минимальных сроков, предоставляемых на подачу заявок на участие в закупке, выявленное нарушение не влияет на возможность подачи заявки на участие в Конкурсе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ресторан-Консалт» от 15.07.2015 № 2, направленную письмом Иркутского УФАС России от 22.07.2015 № 6980, на действия (бездействие) заказчика ОАО «Сбербанк России» при проведении конкурса по выбору компаний на оказание услуг по техническому обслуживанию POS-терминального оборудования торгового эквайринга в сети торгово-сервисных точек для нужд ОАО «Сбербанк России» (извещение № 31502193748) необоснованной

2. Признать ОАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 4 части 1, часть 2 статьи 3, часть 8 статьи 4, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Материалы дела от 29.07.2015 № 223ФЗ-185/15 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не передавать в связи с принятием решения от 23.07.2015 № 223ФЗ-179/15 о передаче материалов дела от 23.07.2015 № 223ФЗ-179/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об указанном административном правонарушении.

4. Предписание не выдавать в связи с выданным на основании решения от 23.07.2015 № 223ФЗ-179/15, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Сетевая Сервисная Компания» от 09.07.2015 № 227 (вх. № 70598-ЭП/15 от 14.07.2015), направленной письмом Московского УФАС России № ИШ/27101 от 14.07.2015, на действия (бездействие) заказчика ОАО «Сбербанк России» при проведении конкурса по выбору компаний на оказание услуг по техническому обслуживанию POS-терминального оборудования торгового эквайринга в сети торгово-сервисных точек для нужд ОАО «Сбербанк России» (извещение № 31502193748), предписанием от 23.07.2015 № 223ФЗ-179/15 об устранении выявленных нарушений.

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