

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-33/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Символ» 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»

02.02.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),
при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России»: <...> - по доверенности от 10.06.2015 № 280-Д,
<...> - по доверенности от 14.02.2015 № 108-Д;

представители ООО «Символ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу «Символ» от 20.01.2016 № 01/16 на действия (бездействие) ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на выбор организации на производство и поставку значков для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31503113888) 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 «Символ» (далее — Заявитель) (вх. от 26.01.2016 8881/16) от 20.01.2016 № 01/16 на действия (бездействие) ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на выбор организации на производство и поставку значков для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31503113888) (далее – Конкурс; 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 заказчика 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 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.

18.12.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 25.01.2016 в 16.00;

дата и время рассмотрения заявок на участие в Конкурсе — 26.01.2016 в 10.00;

дата и время подведения итогов Конкурса — 09.02.2016 в 18.00;

на участие в Конкурсе подано 4 заявки, допущены 4 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса нарушены права и законные интересы Заявителя следующими действиями Заказчика:

- в Документации не установлены критерии определения иных обязательных требований к участникам;
- установлено дополнительное требование о предоставлении образцов закупаемой продукции в размере 5 (пяти) экземпляров в составе конкурсной заявки;
- Заказчик устанавливает за собой право проведения переговоров с участником и победителем конкурса по оптимизации стоимости продукции и иных условий закупки;
- Заказчик устанавливает за собой право изменить требования к порядку оплаты по заключаемому в результате проведения конкурса

договору;

– Заказчик ограничивает право участника вносить изменения в предлагаемые Банком Договоры или требовать внесения в них изменений, что не позволяет участнику обжаловать положения конкурсной документации и допускает отклонение заявок поданных на участие в Конкурсе.

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 Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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.

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 пункту 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 ПАО Сбербанк, в том числе:

- соответствие Участника иным Обязательным требованиям к Участникам по всем проводимым Банком Закупочным процедурам, утверждаемым Конкурсной комиссией или иным коллегиальным органом Банка, в том числе в форме внутренних нормативных или распорядительных документов Банка, и размещаемым на Официальном сайте Банка

-наличие необходимых лицензий или свидетельством 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;

-наличие необходимых сертификатов на Продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации».

Из данной формулировки содержания Документации не представляется

возможным определить критерии определения понятия «иные требования».

Кроме того, Документация не содержит перечня наименований необходимых лицензий, свидетельств и сертификатов.

Также в пункте 4.2 Документации установлено дополнительное требование к финансовой устойчивости:

- финансовое состояние Участника, не влекущее за собой риски невыполнения обязательств по Договору (расчет выполняется по Методике оценки финансовой устойчивости компаний-партнеров ПАО Сбербанк, размещенной на сайте Банка, на основании представленной Участником в Заявке информации и документов).

Вместе с тем Заказчик в Документации не приводит исчерпывающего понятия финансовой устойчивости, что не позволяет определить, каким финансовым положением должен обладать участник для допуска к участию в закупочной процедуре.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 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.

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 закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктами 1,2 части 1 Положения о закупке.

Согласно пункту 8.4.7 Положения о закупке для участия в конкурсе участник должен предоставить эскизы, рисунки, чертежи, фотографии, каталоги, образцы, опытные экземпляры, макеты закупаемой Продукции, если такое требование установлено Документацией.

Пунктом 4.2 Документации установлены дополнительное требование для допуска участника к закупочной процедуре:

Предоставление образцов продукции:

- Значок на магните - один образец в 5 (пяти) экземплярах, изготовленных в точном 100% соответствии с «Техническим заданием» (Приложение №1) и эталоном.

- Наличие опыта производства и поставки продукции (в т.ч. собственного изготовления) за 2013-2015 г. (Форма 4, Приложение №3): не менее двух поставок продукции аналогичной предмету конкурса (значок с заливкой полимерной смолой на магните, тираж не менее 10 000 шт.).

Комиссия ФАС России, рассмотрев дополнительные требования предусматривающие наличие опыта исключительно производителя в том числе поставки продукции, а также необходимость изготовления образцов при подаче заявки и их 100% соответствие ТЗ, установила, что вышеуказанное требование ограничивают круг участников закупочной документации и противоречат пунктам 1, 2 части 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пункту 15.7 Положения о закупке перед подписанием договора, между Банком и Победителем могут проводиться переговоры, направленные на оптимизацию условий договора в пользу Банка.

В пункте 10.1 Документации установлено, что Банк оставляет за собой право проводить с участниками и победителем конкурса дополнительные переговоры по оптимизации стоимости продукции, являющейся предметом конкурса и иных условий закупки. Способ и условия проведения переговоров будут доведены до их участников дополнительно.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что данное положение Документации не противоречит Закону о закупках, Положению о закупке.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

4. В пункте 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть установлены сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.1.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 15.6. Положения о закупке по результатам Закупочной процедуры по взаимному согласию Банка и Победителя Закупочной процедуры могут быть внесены изменения в форму договора, размещенную в составе Документации.

В соответствии с пунктом 10.3 Документации Банк вправе изменить требования к порядку оплаты по заключаемому с победителем конкурса договору (в том числе об отмене аванса) в зависимости от финансового состояния победителя конкурса.

Изучив на заседании вышеуказанные положения Документации, Положения о закупке Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Законом о закупках не установлен порядок оплаты, в связи с чем Заказчик вправе устанавливать самостоятельно требования к порядку оплаты.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Пунктом 8.3.1 Положения о закупке установлено: «Банк не менее чем за 20 календарных дней до даты окончания приема конкурсных заявок размещает на сайте Банка и официальном сайте, сайте Оператора ЭТП (в случае электронного документооборота) Извещение и Документацию»

В соответствии с пунктом 15.3 Положения о закупке Проект договора включается в Документацию.

Согласно пункту 2.2 Документации Участник не вправе вносить изменения в предлагаемые Банком Договоры (Приложение №4) или требовать внесения в них изменений.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что лица заинтересованные принять участие в Конкурсе имеют возможность ознакомиться с требованиями договора до принятия решения об участии в закупочной процедуре.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения

6. В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупке в Документации должны быть указаны сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 7.1.3 Положения о закупке документация должна включать сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки продукции.

На заседании Комиссия ФАС России изучила Документацию и пришла к выводу, что в Документации отсутствуют сведения о месте поставки продукции, что противоречит пункту 7.1.3 Положения о закупке и нарушает пункт 4 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.

7. Пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть указаны сведения о форме, порядке, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 8.3 Документации Заказчик оставляет за собой право не отвечать на отдельные вопросы, что противоречит 7.2.1 и 7.2.2 Положения о закупке Положения о закупке:

- Любой Участник вправе направить в письменной форме в указанный в Документации адрес Банка, запрос о разъяснении положений Документации. Банк вправе не отвечать на запрос Участника, если он поступил позднее, чем за 5 рабочих дней до срока окончания подачи Заявок.

- Банк после получения запроса от Участника в течение 3 рабочих дней осуществляет подготовку разъяснений, направляет их Участнику, подавшему запрос, и размещает разъяснения на сайте Банка, официальном сайте, сайте ЭТП (в случае проведения электронного аукциона) без указания Участника, от которого поступил запрос.

Кроме того, Комиссия ФАС России, изучив Документацию представленную представителем Заказчика пришла к выводу, что дата начала и дата окончания срока предоставления участником закупки разъяснений не определена, что противоречит пунктам 7.2.1 и 7.2.2 Положения о закупке 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Символ» от 20.01.2016 № 01/16 на действия (бездействие) ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на выбор организации на производство и поставку значков для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31503113888) обоснованной в части не установления Заказчиком критериев определения иных обязательных требований к участникам; установления дополнительных требований о предоставлении образцов закупаемой продукции.

2. Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 4, 9, 10 части 10, 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 02.02.2015 № 223ФЗ-33/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

4. Выдать ПАО «Сбербанк России» обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 02.02.2016 № 223ФЗ-33/16.

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