

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-554/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Евроклимат» 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»

30.09.2016

Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Евроклимат» от 19.09.2016 № 0123/16, направленную письмом Московского УФАС России от 22.09.2016 № ИШ/43403-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на поставку и монтаж кондиционерного оборудования для нужд Юго-Западного банка ПАО Сбербанк и отделений, организационно подчиненных ему (извещение № 31603981047), 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 «Евроклимат» (далее - Заявитель) от 19.09.2016 № 0123/16, направленная письмом Московского УФАС России от 22.09.2016 № ИШ/43403-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на поставку и монтаж кондиционерного оборудования для нужд Юго-Западного банка ПАО Сбербанк и отделений, организационно подчиненных ему (извещение № 31603981047) (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 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 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.

10.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 31.08.2016 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок – 08.09.2016 в 18:00;

дата и время подведения итогов – 05.10.2016 в 18:00.

На участие в Конкурсе подано 7 заявок, допущено 4 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе на основании:

– отсутствия в составе заявки Заявителя документов и сведений, предусмотренных Документацией, а именно каталога предлагаемого к поставке товара;

– не представлено подтверждение использования медной трубы, соответствующей стандарту качества бесшовных труб для кондиционеров и выполнения дополнительного монтажа по ценам Документации;

– в коммерческом предложении Заявителя не указана марка кондиционеров.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения

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

1. 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 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.

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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 протоколом № 59-1э от 13.09.2016 (далее — Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Заявка участника отклонена на основании отсутствия в составе заявки Заявителя документов и сведений предусмотренных Документацией, а именно не представлены каталоги предлагаемого к поставке товара, не представлено подтверждение использования медной трубы соответствующей стандарту качества бесшовных труб для кондиционеров и выполнения дополнительного монтажа по ценам Документации, а также в коммерческом предложении Заявителя не указаны модели кондиционеров.

Комиссия ФАС России изучив представленные представителем

Заказчика документы о закупке, заявку Заявителя сообщает следующее.

1.1 Пунктом 1 приложения 5 Документации предусмотрен порядок оценки по критерию «Соответствие представленного перечня кондиционерного оборудования заявленным техническим характеристикам»:

«Числовые показатели участников по критерию 1 выставляются по шкале от 1 до 5. Оценка по данному критерию производится на основании данных Таблицы 1 «Расчет стоимости Продукции» Формы 2 и Формы 3 конкурсной Документации. Для подтверждения предоставляются каталог производителя с Техническими характеристиками оборудования.

1 – представленное оборудование не соответствует более чем на 10% заявленным техническим характеристикам в п.1.2. Технического задания Приложение № 1 к конкурсной документации;

2 - представленное оборудование не соответствует более чем на 4%, но менее 10% заявленным техническим характеристикам в п.1.2. Технического задания Приложение № 1 к конкурсной документации;

3 – представленное оборудование не соответствует более чем на 2%, но менее чем на 4% заявленным техническим характеристикам в п.1.2. Технического задания Приложение № 1 к конкурсной документации;

4 - представленное оборудование не соответствует менее чем на 2% заявленным техническим характеристикам в п.1.2. Технического задания Приложение № 1 к конкурсной документации;

5 - представленное оборудование соответствует заявленным техническим характеристикам в п.1.2. Технического задания Приложение № 1 к конкурсной документации полностью».

Из данного порядка оценки не представляется возможным установить, каким образом вычисляется процент заявленных участником закупки технических характеристик, в соответствии с какой формулой начисляются баллы, а также, какие именно технические характеристики будут оцениваться: совокупность показатели технических характеристик по каждой позиции или каждый показатель отдельно.

Таким образом, Заказчиком не надлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса, что не позволяет выявить лучшее предложение участников Конкурса и нарушает пункты 12, 13 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, пунктом 1 приложения № 5 Документации предусмотрено, что в качестве подтверждения критерия «Соответствие представленного перечня кондиционерного оборудования заявленным техническим характеристикам» предоставляется каталог производителя с техническими характеристиками оборудования.

Вместе с тем, Приложением 2 «Группа 4 «Предложения об условиях договора. Состав представляемых документов» Документации предусмотрено, что участник закупки может в составе заявки представить каталоги закупаемой продукции.

В соответствии с пунктом 1 приложения № 5 Документации основанием для отклонения заявки является несоответствие участника требованиям Документации.

Установление требования о представлении в составе заявки каталогов производителей с техническими характеристиками оборудования, ограничивает количество участников закупки, так как данное требование зависит от волеизъявления третьего лица — производителя и представляется исполнителем при поставке товара.

1.2 Пунктом 1.6 «Технического задания» Документации установлено требование: «Труба медная должна соответствовать стандарту качества для бесшовных труб для кондиционеров и холодильных установок ASTM B 280 (содержание меди не менее 99,9%,)».

Также пунктом 1.9 «Технического задания» Документации установлено требование: «При фактической длине технологической трассы более 5м стоимость дополнительного расходного материала производить из следующих расценок 1 погонного метра: для оборудования мощностью до 7 кВт 600 руб. с учетом НДС; для оборудования мощностью от 7 кВт до 10 кВт 830 руб. с учетом НДС; для оборудования мощностью более 10 кВт 1038 руб. с учетом НДС».

Вместе с тем, Документацией не предусмотрено требований о представлении в составе заявки подтверждения об использовании медной трубы соответствующей стандарту качества бесшовных труб для кондиционеров и выполнения дополнительного монтажа по ценам Документации.

1.3 Приложением №1 «Техническое задание» Документации установлены технические характеристики оборудования предусмотренного к поставке.

При этом приложение №1 «Техническое задание» Документации не содержит указание на конкретную марку кондиционеров, а также положениями Документации не предусмотрено декларирование в составе заявки участников марки предусмотренного к поставке оборудования.

Таким образом, Заказчиком неправомерно отказано в допуске к участию в закупке Заявителю, что противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Приложением 5 Документации установлен порядок оценки и

сопоставления предложений участников, а также критерии и методика оценки предложений конкурсантов :

№ п/п	Наименование критерия оценки	Вес критерия (Q)	Числовые показатели (R)
1.	Соответствие представленного перечня кондиционерного оборудования заявленным техническим характеристикам в п.1.2. Технического задания Приложение № 1 к конкурсной документации	60 %	Приведены ниже
2.	Успешная реализация аналогичных проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму не менее 10 млн. руб. за 2015г.	25 %	Приведены ниже
3.	Продолжительность (опыт) работы на рынке поставок и монтажа кондиционерного оборудования (с учетом правопреемственности, подтвержденной документально) не менее 3 лет.	15 %	Приведены ниже
ИТОГО:		100 %	

Согласно пункту 2 приложения 5 Документации Заказчиком оценивается критерии «Успешная реализация аналогичных проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму не менее 10 млн. руб. за 2015г».

При этом Заказчиком в Документации не установлен термин «аналогичных проектов», что не позволяет участником Конкурса однозначно установить, какие именно проекты необходимо указать в составе заявки для начисления заявке участника Конкурса максимального количества баллов по данному критерию.

Кроме того, числовые показатели участников по критерию 2 «Успешная реализация аналогичных проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму не менее 10 млн. руб. за 2015г» выставляются по шкале от 1 до 5, а именно:

1 – реализация проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму более 3 млн. руб. – менее 5 млн. руб.;

2 – реализация проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму более 5 млн. руб. – менее 7 млн. руб.;

3 – реализация проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму более 7 млн. руб. – менее 9 млн. руб.;

4 – реализация проектов поставок и монтажа кондиционерного оборудования на сумму более 9 млн. руб. – менее 10 млн. руб.;

5 – сумма оборотов, подтвержденная реализованными проектами более 10 млн. руб.

Также по критерию 3 «Продолжительность (опыт) работы на рынке

поставок и монтажа кондиционерного оборудования (с учетом правопреемственности, подтвержденной документально) не менее 3 лет» числовые показатели участников выставляются по шкале от 1 до 5:

1 – менее 3 лет.

3 – от 3 до 5 лет;

5 – свыше 5 лет.

При этом в данном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между суммой представленных участником реализованных проектов, продолжительностью опыта работ и начисляемым количеством баллов по данным критериям.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения обязательств по договору.

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

3. 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.

Согласно пункту 12.1 Документации установлено положение, что с победителем конкурса будет заключаться генеральное соглашение на условиях, указанных в приложении №4, сроком до 30 июня 2017 года.

Приложением 4 «Проект договора» Документации предусмотрен срок действия генерального соглашения до 31 марта 2017 года.

Таким образом, Заказчиком в Документации допущена ошибка не позволяющая участникам Конкурса определить до какого периода будет действовать заключаемый по результатам Конкурса договор.

Согласно пункту 8.3 Документации: «Банк оставляет за собой право не отвечать на отдельные вопросы».

Данное положение Документации ограничивает возможность участия организации, которые в силу неопределенности положений Документации не могут надлежащим образом сформировать заявку на участие, в связи с чем направляют Заказчику запрос разъяснений данных положений Документации, при этом участие таких организации ставится в зависимость от волеизъявления Заказчика в силу права Заказчика не отвечать на отдельные вопросы.

Пунктом 10.1 Документации установлено, что конкурсная комиссия Банка может запросить у участников Конкурса образцы продукции.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требований о предоставлении образцов в период закупочной процедуры, ограничивает количество участников закупки, а также образцы могут представляться исполнителем при исполнении обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

В соответствии с пунктом 4.1 Документации установлены требования к участникам закупки, в том числе:

- отсутствие случаев предоставления Участником в Банк при проведении Закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления Закупки;

- отсутствие фактов предъявления к ПАО Сбербанк претензий со стороны контролирующих, правоохранительных, фискальных, надзорных и судебных органов (в т.ч., возбуждение судебных, административных, уголовных и иных дел; выдача решений, предписаний, представлений и иных актов государственного реагирования) в отношении правомерности пользования Банком продукцией/товарами, ранее поставленных Участником;

- отсутствие судебных разбирательств, по результатам которых возможно отчуждение имущества Участника, 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;

- отсутствие у Участника просроченной задолженности перед Банком (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки;

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

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в случае, если участник закупки не является производителем/дилером, то получение сертификатов на продукцию зависит от волеизъявления третьего лица, что также ограничивает количество участников, при этом представление сертификатов необходимо при поставке товара.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. 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 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе 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.

В соответствии с пунктом 4.1 Документации участник должен обладать профессиональной компетентностью, финансовыми и трудовыми (кадровыми) ресурсами, оборудованием и другими материальными возможностями.

Из данной формулировки положения Документации не представляется возможным определить какой профессиональной компетентностью, финансовыми и трудовыми (кадровыми) ресурсами, оборудованием и материальными возможностями необходимо обладать участникам, чтобы соответствовать требованиям Документации.

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.

5. 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 пунктам 8.1 — 8.2 Документации «Все вопросы должны направляться в электронном виде по адресу antakhokhlov@sberbank.ru 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 в разделе «Закупки».

Таким образом, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения,

ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. В соответствии с пунктом 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения о месте, условиях и сроках (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Приложением 4 Документации установлено: «место поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с заявкой на поставку продукции», а также «срок поставки продукции определяется по согласованию Сторон и указывается в Спецификации поставки».

Комиссия ФАС России изучив представленную представителем Заказчика Документации установила, что Документация не содержит конкретного места, а также сроков поставки товара, что не позволяет участникам закупки рассчитать точную стоимость поставки товара.

Таким образом, в Документации не установлен место, сроки поставки, что нарушает пункт 4 части 9, пункт 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат 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 «Евроклимат» от 19.09.2016 № 0123/16, направленную письмом Московского УФАС России от 22.09.2016 № ИШ/43403-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на поставку и монтаж кондиционерного оборудования для нужд Юго-Западного банка ПАО Сбербанк и отделений, организационно подчиненных ему (извещение № 31603981047) обоснованной.

2. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 4 части 10, пункты 4, 9, 10, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления

контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.09.2016 № 223ФЗ-554/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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