

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-506/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Офис Престиж» 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»

29.05.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Офис Престиж» от 16.05.2017 № 0082 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку офисной мебели для оснащения подразделений формата VIP Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31705069761) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Офис Престиж» (далее - Заявитель) от 16.05.2017 № 0082 (вх. от 22.05.2017 № 76625/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку офисной мебели для оснащения подразделений формата VIP Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31705069761) (далее — Жалоба, Аукцион).

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.

28.04.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

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

- в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении образцов продукции;
- в Документации неправомерно установлен срок поставки продукции.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона 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. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении образцов продукции.

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 пунктом 1.2 Положения о закупке.

Пунктом 5.1 приложения № 2 к Документации установлено, что участники Аукциона должны представить образцы продукции.

Согласно пункту 5.6 приложения № 2 к Документации, участники Аукциона не позднее 5 рабочих дней с даты направления Заказчиком извещения

о необходимости представления образцов продукции, предоставляется образцы продукции. Доставку по адресу, указанному в Извещении, такелаж, сборка, транспортировка, разгрузка, погрузка образцов продукции выполняется участниками Аукциона самостоятельно и за свой счет.

Кроме того, пунктом 6.2 приложения № 2 к Документации установлено, что основанием для отклонения заявки участника Аукциона является, в том числе непредставление образцов продукции для оценки в установленные сроки и порядке.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требований о предоставлении образцов полностью соответствующих на этапе подачи заявки техническому заданию Документации, является неправомерным, так как накладывает на участников Аукциона не предусмотренные обременения. Кроме того, в случае если участник закупки не является производителем мебели, получение таких образцов на этапе подачи заявки зависит от волеизъявления третьих лиц, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки продукции, а именно не более 30 календарных дней со дня подписания сторонами спецификации поставки.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 1.7 технического задания к Документации установлены требования к сроку поставки:

- не позднее 30 календарных дней со дня подписания сторонами Спецификации поставки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что по результатам мониторинга рынка продукции по предмету Аукциона, Заказчиком выявлены поставщики поставляющие продукцию в указанный Документацией срок.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств ограничения количества участников закупки путем установления указанного в Документации срока поставки товара по предмету Аукциона.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

3. Пунктом 2.1 технического задания к Документации установлено, в том числе следующее требование к участникам Аукциона:

- отсутствие случаев предоставления участником Аукциона в Банк

при проведении закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления закупки;

- отсутствие у участника Аукциона просроченной задолженности перед ПАО «Сбербанк» (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки.

Кроме того, группой 2 «Общие документации. Документы финансовой отчетности» приложения № 2 к Документации установлено требование к оформлению и содержанию заявки, а именно требование о предоставлении участниками Аукциона в составе заявки, в том числе следующих требований:

- Расшифровки кредитов и займов к представленным балансам и на текущую дату с указанием кредиторов, суммы задолженности, даты получения и погашения заемных средств, просроченной задолженности, соглашений о реструктуризации задолженности и их основных условий;

- Справка о наличии/отсутствии текущей картотеки просроченных неоплаченных расчетных документов, выставленных к банковским счетам;

- Расшифровки кредиторской и дебиторской задолженности к представленным балансам с выделением просроченной задолженности с указанием наименований кредиторов и дебиторов и дат возникновения задолженности.

Вместе с тем, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона ограничивает круг участников Аукциона, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего в Документации указанные требования, ограничивают количество участников Аукциона, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пунктами 1, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации,

иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 2.2 технического задания к Документации установлено, в том числе следующее требование к квалификации участников Аукциона, а именно соответствие предлагаемой продукции требованиям технического задания к Документации.

При этом согласно пункту 6.2 приложения № 2 к Документации основанием для отклонения заявки участника Аукциона является, в том числе несоответствие участника, его заявки и/или предложенной таким участников продукции и/или образцов требованиям Документации.

Пунктом 1.2 технического задания к Документации установлены требования, в том числе техническим характеристикам товара по следующим позициям:

- Стена бренда — размер по согласованию с Заказчиком;
- Шкаф-купе — размер по согласованию с Заказчиком;
- Панель обрамления (кассир-клиент) — размер по согласованию с Заказчиком.

Таким образом, из Документации, а именно из пункта 1.2 технического задания к Документации, не представляется возможным определить конкретные технические требования продукции по предмету Аукциона.

Кроме того, пунктом 1.8 технического задания к Документации установлены требования к условиям договора, в том числе: «Вид договора – генеральное соглашение на поставку продукции с ограничением предельной суммы договора. Установленное ограничение суммы не влечёт обязанность банка по заказам продукции на всю эту сумму. При заказе продукции в меньшем объёме и/или на меньшую стоимость поставщик не вправе требовать

от банка каких-либо компенсаций, убытков, возмещений и прочих имущественных претензий, а также не вправе требовать увеличения стоимости продукции по договору и/или изменения любых иных условий договора».

Аналогичное положение установлено в приложении № 4 Документации «Проект договора».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что заключаемый договор по результатам Аукциона является рамочным, при этом начальная максимальная цена договора является предельным лимитом затрат и предполагает возможность закупки товара на сумму, меньшую, чем обозначена в Документации, а также предполагает возможность изменения объема закупки после подписания договора.

Кроме того, согласно пункту 3.2 приложения № 4 Документации «Проект договора» цены на продукцию указываются в приложении № 1 к договору, заключаемому по результатам закупки.

Также, согласно пункту 8.2 Документации договор между победителем Аукциона и Заказчиком подписывается на основании протокола о результатах аукциона и заявки победителя.

Пунктом 4.2 Документации установлено, что после завершения Аукциона участники Аукциона представляют в адрес электронной площадки подтверждение своего итогового ценового предложения.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика сообщил, что формирование итогового ценового предложения и спецификации по каждой позиции продукции с учетом снижения, достигнутого по результатам электронных торгов, производится участниками самостоятельно и не предполагает пропорционального снижения каждой позиции спецификации.

Согласно статье 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Следовательно, рамочный договор может не содержать условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

Таким образом, рамочный договор не содержит обязательных условий, требование о наличии которых установлено Законом о закупках, и не может быть заключен Заказчиком в соответствии с положениями Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком установлены ненадлежащим образом требования к объему, техническим характеристикам поставляемой продукции по предмету Аукциона, что нарушает пункты 1, 3 часть 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. Согласно группе 4 приложения № 2 к Документации участнику Аукциона необходимо представить в составе заявки на участие в Аукционе копии документов, подтверждающих соответствие участника требованиям Документации, в том числе технические паспорта и/или сертификаты на предлагаемую продукцию.

В соответствии со статьей 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 (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник закупочной процедуры может обладать, не приобретая соответствующего товара.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника свидетельств/сертификатов или иного документа, содержащего описание технических и потребительских характеристик, а также паспорта качества на поставляемую продукцию обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в «Техническом задании» Документации продукцию, а также налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего в Документации указанные требования, ограничивают количество участников Аукциона, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Офис Престиж» от 16.05.2017 № 0082 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку офисной мебели для оснащения подразделений формата VIP Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31705069761) обоснованной в части

неправомерного требования о предоставлении образцов продукции.

2. Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2, пункты 1, 3 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 29.05.2017 № 223ФЗ-506/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Выдать ПАО «Сбербанк России» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, поскольку закупка отменена.

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