

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-367/18

по результатам рассмотрения жалобы АО «Тамбовмаш» 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»

11.05.2018

Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу АО «Тамбовмаш» от 28.04.2018 № 14.2-612 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (извещение № 31806360260), 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 АО «Тамбовмаш» (далее - Заявитель) от 28.04.2018 № 14.2-612 (вх. 68884/18 от 04.05.2018) 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 средств индивидуальной защиты органов дыхания (извещение № 31806360260) (далее - Аукцион, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии



или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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» № 2348, утвержденным Постановлением Наблюдательного совета ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 № 113 (далее – Положение о закупках).

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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Аукциона, конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 11.04.2018;
2. начальная (максимальная) цена договора — 15 096 640,00 рублей;
3. дата окончания заявок — 04.05.2018;
4. дата рассмотрения заявок — 07.05.2018;
5. дата подведения итогов Аукциона — 30.05.2018.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в

порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету закупки;
2. Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки продукции по предмету Аукциона;
3. Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к комплектности продукции;
4. Документация содержит противоречия в части размера обеспечения заявки на участие в Аукционе.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету закупки, поскольку характеристики продукции в части срока годности и температуры использования продукции по предмету Аукциона.

В соответствии с техническим заданием Документации (далее — Техническое задание) предметом Аукциона является самоспасатель изолирующий. При согласно пункту 1.9 Технического задания, указанный самоспасатель должен иметь сертификат соответствия, в том числе требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ Технический регламент о требованиях пожарной безопасности по ГОСТ Р 53260-2009 (далее — ГОСТ).

По мнению Заявителя, Техническое задание противоречит требованиям ГОСТ в части срока годности и температуры использования самоспасателя, поскольку в соответствии с ГОСТ установлено:

- Вероятность сохранения исправности самоспасателя за время нахождения его в состоянии ожидания применения в течение 5 лет должна быть не менее 0,98;
- Самоспасатель по виду климатического исполнения должен относиться к исполнению У категории размещения 1 по ГОСТ 15150, но рассчитан на применение при температуре окружающей среды от -10 °С до 60

°С и относительной влажности до 95 %.

При этом в Техническом задании по вышеуказанным показателям установлены следующие значения:

– Вероятность сохранения исправности самоспасателя за время нахождения его в состоянии ожидания применения в течение 2 лет должна быть не менее 0,98;

– Самоспасатель по виду климатического исполнения должен относиться к исполнению У категории размещения 1 по ГОСТ 15150, но рассчитан на применение при температуре окружающей среды от 0 °С до 60 °С и относительной влажности до 95 %.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что установленные в Техническом задании характеристики самоспасателя не превышают и не противоречат требованиям ГОСТ, при этом установлены в соответствии с потребностями Заказчика.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки продукции по предмету Аукциона.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 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.

Согласно пункту 1.14 Технического задания указано: «Срок поставки продукции определяется по согласованию Сторон и указывается в Спецификации поставки. При этом срок поставки продукции по Спецификации поставки не может превышать 30 (Тридцать) рабочих дней со дня ее подписания Банком. В указанный срок продукция должна быть доставлена по адресу местонахождения Банка, указанному в соответствующей Спецификации поставки, и передана Банку».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что поставка продукции осуществляется по заявке Заказчика, при этом может быть осуществлена из складских запасов поставщика такой продукции, в связи с чем Заказчиком установлен надлежащий срок поставки продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к комплектности продукции, поскольку Заказчиком неправомерно установлено требование о том, что продукция по предмету

Аукциона должна иметь удобную ручку (лямку).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемого товара.

Согласно пункту 1.6.1 Технического задания Документации самоспасатель должен иметь герметичный футляр и сумку, имеющую удобную ручку (лямку) для переноски.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что требование о наличии ручки не противоречит требованиям ГОСТ и установлено в соответствии с потребностями Заказчика.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы, Документация содержит противоречия в части размера обеспечения заявки на участие в Аукционе.

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.

Согласно пункту 1.15 Документации установлено: «Участники закупки обязаны обеспечить свои заявки на участие в процедуре в порядке и способом, установленными соответствующим Приложением 8 к настоящей Документации. Размер обеспечения заявки составляет 1% от общей стоимости лота: 15096,00 руб., с учетом НДС».

Вместе с тем, 1% от общей стоимости лота составляет 150 960 рублей.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Документация содержит техническую ошибку в части размера обеспечения заявок, при этом при рассмотрении заявок будет учтено обеспечение в размере 15096 рублей.

Таким образом, действия Заказчика, установившего ненадлежащим

образом размер обеспечения заявки на участие в закупке, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном формировании требований Технического задания, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

5. Пунктом 6.1 Документации установлено, что банк может запросить у участников Аукциона разъяснения их конкурсных заявок. Предоставленные участником разъяснения не должны изменять суть конкурсной заявки.

Также пунктом 5.1 Документации установлено, что банк оставляет за собой право проводить с Участниками и победителем Аукциона дополнительные переговоры по оптимизации стоимости продукции, являющейся предметом Аукциона.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. В соответствии с пунктом 2.1 Документации установлены требования к участникам закупки, в том числе:

- отсутствие решения суда, административного органа о наложении ареста на имущество участника (отсутствие возбужденного исполнительного производства о наложении ареста), 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.

Кроме того, согласно приложению № 2 Документации, участник в составе заявки должен представить, в том числе:

- 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;

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

– расшифровку кредиторской и дебиторской задолженности к представленным балансам с выделением просроченной задолженности с указанием наименований кредиторов и дебиторов и дат возникновения задолженности;

– справку из подразделения ФНС России (МНС России) о состоянии расчетов с бюджетом или акт сверки расчетов с бюджетом. При наличии просроченной задолженности перед бюджетами какого-либо уровня – справка налогоплательщика с указанием сроков, объемов и причин возникновения долга.

Вместе с тем, предоставление указанных документов в составе заявки на участие в Аукционе не влияет на исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Тамбовмаш» (ИНН: 6829000130, ОГРН: 1026801223679) от 28.04.2018 № 14.2-612 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (извещение № 31806360260) необоснованной.

2. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2 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 в соответствии с принятым решением от 11.05.2018 № 223ФЗ-367/18.

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