

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-999/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КлинПРОМ» 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»

21.12.2018

Москва

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

ведущего заседание Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «КлинПРОМ» от 14.12.2018 № 1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание клининговых услуг (13 Лотов) (извещение № 31807222983), 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 «КлинПРОМ» (далее - Заявитель) от 14.12.2018 № 1 (вх. 208681-ЭП/18 от 14.12.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание клининговых услуг (13 Лотов) (извещение № 31807222983) (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.

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 ПАО «Сбербанк России», утвержденным Решением Наблюдательного совета ПАО «Сбербанк России» (протокол от 13.08.2018 № 19) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, 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 Конкурса, конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 29.11.2018;
2. общая начальная (максимальная) цена договора по 13 Лотам — 1,036 млрд. рублей;

3. дата окончания заявок — 17.12.2018;
4. дата рассмотрения первых частей заявок — 25.12.2018;
5. дата рассмотрения вторых частей заявок — 22.01.2018;
6. дата подведения итогов Конкурса — 05.02.2018.

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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком в Документации установлено неправомерное квалификационное требование к участникам Конкурса о подтверждении в составе заявки наличия соответствующего квалифицированного персонала;
2. Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлено положение о праве Заказчика в одностороннем порядке изменять объем и периодичность оказываемых услуг.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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 представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлено неправомерное квалификационное требование к участникам Конкурса о подтверждении в составе заявки наличия соответствующего квалифицированного персонала.

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 1.3 Положения о закупке.

Подпунктом 3 пункта 11 раздела 2 Документации установлено обязательное требование к участникам Конкурса: «наличие профессиональной

компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку Продукции:

№ п/п	Требования Банка	Документы, подтверждающие выполнение требований Банка
3	<p>Наличие у Участника и/или Соисполнителя (ей) возможности оказания услуг с привлечением квалифицированного персонала, состоящего с Исполнителем и/или Соисполнителем (-лями) в трудовых или гражданско-правовых отношениях, в отношении которого отсутствуют сведения негативного характера по перечню, установленному в Анкете специалиста по Форме Приложения 1.5.6 Документации, и имеющих в течение всего срока их привлечения к оказанию услуг постоянную регистрацию по месту проживания и/или временную регистрацию по месту пребывания на территории субъекта, соответствующего месту оказания услуг в количестве и составе, необходимом и достаточном для оказания услуг по предмету лота конкурса, соответствующих требованиям п. 1.4.2.2. Технического задания, а именно:</p> <p>по лоту №1 – не менее 90 уборщиков с санитарными книжками и 4 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №2 – не менее 127 уборщиков с санитарными книжками и 6 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №3 – не менее 98 уборщиков с санитарными книжками и 6 координаторов уборки.</p> <p>по лоту №4 – не менее 183 уборщиков с санитарными книжками и 18 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №5 – не менее 6 уборщиков с санитарными книжками и 1 координаторов уборки;</p>	<p>Гарантийное письмо Участника и/или Соисполнителя (-ей) по Форме Приложения № 1.5.5 к конкурсной документации, подписанное руководителем Участника и/или Соисполнителя (-ей), с проставлением печати (при наличии) Участника и/или Соисполнителя (-ей), о возможности оказания услуг с привлечением квалифицированного персонала, состоящего с Исполнителем и/или Соисполнителем (-лями) в трудовых или гражданско-правовых отношениях, в отношении которого отсутствуют сведения негативного характера по перечню, установленному в Анкете специалиста по Форме Приложения 1.5.6 Документации, и имеющих в течение всего срока их привлечения к оказанию услуг у постоянную регистрацию по месту проживания и/или временную регистрацию по месту пребывания на территории субъекта, соответствующего месту оказания услуг, в количестве и составе, необходимом и достаточном для оказания услуг по предмету лота конкурса, соответствующих требованиям п. 1.4.2.2. Технического задания</p> <p><i>(оформляется отдельно по каждому лоту)</i></p>

<p>по лоту №6 – не менее 35 уборщиков с санитарными книжками и 1 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №7 – не менее 105 уборщиков с санитарными книжками и 3 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №8 – не менее 76 уборщиков с санитарными книжками и 10 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №9 – не менее 14 уборщиков с санитарными книжками и 4 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №10 – не менее 47 уборщиков с санитарными книжками и 15 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №11 – не менее 64 уборщиков с санитарными книжками и 3 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №12 – не менее 32 уборщиков с санитарными книжками и 4 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №13 – не менее 166 уборщиков с санитарными книжками и 15 координаторов уборки.</p>	
--	--

При этом согласно приложению 1.5.6 «Форма Анкета специалиста» Документации участникам Конкурса необходимо предоставить идентификационные сведения о каждом привлекаемом специалисте, такие как: ФИО, паспортные данные, должность и другие, а также на этапе подачи заявки на участие в Конкурсе гарантирует наличие возможности оказания услуг с привлечением квалифицированного персонала в установленном количестве.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения,

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

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлено положение о праве Заказчика в одностороннем порядке изменять объем и периодичность оказываемых услуг.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 2.3.6 проекта договора Документации установлено: «В одностороннем порядке изменять периодичность оказания Услуг (Приложение №1,2 к настоящему Договору) в зависимости от вида здания, назначения помещений, режима работы подразделений Заказчика, а также изменять категорию Объектов, площадь уборки на Объекте и/или перечень Объектов для оказания Услуг в пределах населенных пунктов, указанных в Приложении № 3 к настоящему Договору, заранее предупредив об этом Исполнителя за 5 (пять) календарных дней в письменном виде (не выходя за рамки максимальной стоимости услуг по Договору)».

Согласно разделу 5 «Техническое задание» Документации Заказчиком установлено, что конкретный объем, периодичность, место выполнения специализированных работ определяется Заказчиком и указанный объем в Таблицах №2.1.-14.1 Документации является ориентировочным. При этом при заключении договора по итогам Конкурса в договор включается стоимость каждой Услуги (тариф) регулярных услуг (Таблицы № 2-14) и однократная стоимость (тариф) выполнения каждой единицы специализированных работ (Таблицы № 2.1.-14.1), определенных по результатам Конкурса .

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что вышеуказанное положение проекта договора установлено в целях оптимизации затрат в условиях возможных закрытий/открытий подразделений Заказчика. При этом оказываемые услуги не выходят за рамки максимальной стоимости услуг по договору, значит, при неизменности тарифов на услуги их общий объем оказываемый в пределах населенного пункта не подлежит изменению.

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.

Руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 21.12.2018 № 223ФЗ-998/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика при проведении Конкурса установлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 9,13,14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении неправомерного требования о предоставлении расшифровки кредитов и справки о налоговой задолженности, неправомерных требований Документации о наличии опыта выполнения работ по предмету Конкурса, неправомерного требования о наличии производственных мощностей, а также ненадлежащего порядка оценки по критерию «Квалифицированный персонал».

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КлинПРОМ» (ИНН: 7728757656, ОГРН: 151077460112061) от 14.12.2018 № 1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание клининговых услуг (13 Лотов) (извещение № 31807222983) обоснованной в части неправомерного требования Документации о наличии квалифицированного персонала.

2. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 21.12.2018 № 223ФЗ-998/18, по данному делу предписание не выдавать.

4. В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 21.12.2018 № 223ФЗ-998/18 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, материалы по настоящему делу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

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