

1. <...>

2. Акционерное общество «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях»
(АО «Концерн Росэнергоатом»)
ул. Ферганская, д. 25, Москва, 109507

3. ООО «Фабрикант.ру»
ул. Тестовская, д. 10, п. 1, эт. 25, Москва, 123317

4. ФАС России
ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2144/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.10.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии в заседании:

от подателя жалобы: <...> (до перерыва),

от АО «Концерн Росэнергоатом»:

от АО «Атомкомплект»:

в отсутствие ООО «Фабрикант.ру» (надлежащим образом уведомлено письмом Московского УФАС России от 25.09.2017 № ИШ/48724/17),

рассмотрев в открытом заседании жалобу <...> на действия заказчика – АО «Концерн Росэнергоатом» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание автотранспортных услуг по перевозке персонала Ленинградской АЭС легковым автотранспортом и автобусами,

УСТАНОВИЛА:

<...> (далее — Заявитель, предприниматель) обратился в адрес Московского УФАС России с жалобой на действия акционерного общества «Концерн Росэнергоатом» (далее — Заказчик, общество) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание автотранспортных услуг по перевозке персонала Ленинградской АЭС легковым автотранспортом и автобусами (реестровый номер извещения 31705451335; далее также – Конкурс).

Жалоба предъявлена со ссылками на статьи 10, 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), статью 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), на положения Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», постановление Правительства Российской Федерации от 15.04.1995 № 333 «О лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны» (далее — постановление № 333) и мотивированы установлением безосновательного, по мнению подателя жалобы, требованием о наличии у участников лицензии ФСБ.

Предприниматель не согласен и с рядом иных требований, ограничивающих по его мнению, конкуренцию.

В заседании до перерыва предприниматель и его представитель поддержали доводы и требования жалобы.

Представители Заказчика возражали по жалобе по доводам письменного отзыва, представили документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба частично отвечает положениям части 10 статьи 3 Закона о закупках, статье 17 Закона о защите конкуренции, поскольку в силу части 5 статьи 17 названного закона ее требования распространяются на все закупки, осуществляемые в рамках Закона о закупках и жалобы на нарушение статьи 17 могут рассматриваться по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в заседании был объявлен перерыв.

После перерыва предприниматель в заседании не явился, что не препятствует рассмотрению жалобы в силу части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Конкурс проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета названной корпорации (протокол от 04.04.2017 № 93).

Извещение о проведении Конкурса опубликовано в ЕИС 23.08.2017. Дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе — 13.09.2017, дата рассмотрения заявок — 03.09.2017, дата подведения итогов — 13.10.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 270 606 623,52 рублей.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что на участие в Конкурсе не подано ни одной заявки, в связи с чем процедура признана несостоявшейся.

В соответствии с доводом Заявителя, в составе оспариваемой закупочной процедуры неправомерно объединены услуги по оказанию автотранспортных услуг по перевозке персонала филиала АО «Концерн Росэнергоатом» - Ленинградская атомная станция, легковым автотранспортом и перевозки персонала автобусами, что ведет к повышению размера обеспечения размера обеспечения заявки и исполнения договора.

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 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.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Они, в условиях рынка (а не плановой экономики) не могут являться предметом администрирования со стороны государственного органа. Такой правовой подход в полной мере отвечает положениям части 1 статьи 1 Закона о закупках, согласно которой целями регулирования названного закона является, кроме прочего, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Исходя из пункта 3 Извещения о проведении Конкурса, предметом рассматриваемой процедуры является право заключения договора на оказание автотранспортных услуг по перевозке персонала филиала АО «Концерн Росэнергоатом» Ленинградская атомная станция легковым автотранспортом и автобусами.

Подразделом 2.1 Технического задания Конкурсной документации определен следующий состав (перечень) оказываемых услуг:

1. Осуществление пассажирских перевозок легковым автомобильным транспортом:

- перевозка руководителей персональным легковым автомобильным транспортом;

- перевозка руководства и сотрудников легковым автомобильным транспортом согласно поданных цехами заявок;
- междугородние перевозки руководства и сотрудников легковым автомобильным транспортом.

2. Осуществление следующих виды пассажирских перевозок:

- перевозка персонала Заказчика к месту работы и обратно автобусами вместимостью не менее 29 мест;
- перевозка персонала Заказчика по согласно поданных цехами заявок;
- перевозка руководства и сотрудников организации микроавтобусами вместимостью до 12 посадочных мест;
- перевозка руководства и сотрудников организации автобусами повышенной комфортности от 12 до 29 посадочных мест;
- междугородние и внутренние перевозки, не связанные с производственной деятельностью Заказчика (организация встреч и перевозка делегаций; обеспечение спобеспечение спортивных и культурно-массовых мероприятий).

На заседании Комиссии представлены письменные пояснения организатора торгов — АО «Атомкомплект» (далее — Организатор торгов), в соответствии с которыми последний указывает, что автотранспортные услуги по перевозке персонала Ленинградской АЭС легковым автотранспортом и автобусами являются взаимосвязанными между собой услугами и имеют одно общее целевое назначение — перевозку сотрудников Ленинградской АЭС. Услуги, составляющие объект Конкурса, оказываются по одному адресу (объект филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградская атомная станция»). Кроме того, согласно Техническому заданию, оказываемые услуги по перевозке персонала Ленинградской АЭС легковым автотранспортом и автобусами совпадают по своему содержанию, могут оказываться одновременно, что свидетельствует о технической и функциональной однородности данных услуг.

Как отметил представитель Организатора торгов, объединение услуг по перевозке персонала легковым автотранспортом и автобусами в рамках одной закупочной процедуры соответствует потребностям Заказчика.

Резюмируя указанное выше, объединение в одном лоте услуг по перевозке персонала посредством автобусов и легкового автотранспорта обусловлено взаимосвязанностью указанных услуг, а также потребностями Заказчика.

Объективных доказательств обратного на заседании Комиссии Заявителем не представлено.

Возможности потенциального исполнителя не могут и не должны определять потребности заказчика.

При этом Комиссия учитывает, что в случае отсутствия у потенциального участника Конкурса того или иного транспорта, он не лишен возможности привлечь

соисполнителя, соответствующего требованиям Конкурсной документации, для надлежащего исполнения обязательств по договору (что положениями документации не исключается).

Таким образом, жалоба Заявителя в рассмотренной выше части признается необоснованной.

Предприниматель в своей жалобе также указывает на неверный код ОКПД в документации.

В соответствии с информацией, представленной в Извещении о проведении Конкурса в ЕИС, предметом процедуры является оказание услуг по нерегулярной чартерной перевозке на дальние расстояния, предоставляемые городскими и междугородными автобусами (код ОКПД 49.39.34.000).

Между тем, как указывает Заявитель, исходя из подраздела 2.1 Технического задания Конкурсной документации, в состав (перечень) оказываемых услуг включены следующие виды пассажирских перевозок легковым автомобильным транспортом:

перевозка руководителей персональным легковым автомобильным транспортом;

перевозка руководства и сотрудников легковым автомобильным транспортом согласно поданных цехами заявок;

междугородние перевозки руководства и сотрудников легковым автомобильным транспортом.

Таким образом, Техническим заданием Конкурсной документации предусмотрено, в том числе оказание услуг с использованием легковых автомобилей, которые относятся к иным кодам ОКПД, не указанным в Извещении о проведении Конкурса.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Соблюдение данного принципа предполагает неукоснительное соблюдение заказчиком всех требований, предъявляемых действующим законодательством к составу информации о конкурентной процедуре и верный код ОКПД отнесен к их числу: данная информация напрямую влияет на привлекательность той или иной процедуры для конкретных участников товарного рынка и определяет их интерес к ней.

Отсутствие сведений, а равно указание неверного кода ОКПД, может быть оспорено в антимонопольный орган любым лицом, в том числе имеющим лишь гипотетический интерес к процедуре, что отвечает положениям части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, которой предусмотрено право лиц оспаривать в антимонопольный орган действия заказчиков, связанные с отсутствием надлежащего информационного сопровождения закупок, а также пункту 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Между тем, в рассматриваемом случае в извещении о проведении Конкурса Заказчиком размещена некорректная информация относительно кода ОКПД.

Доказательств обратного Комиссии не представлено, доводы предпринимателя Заказчиком не опровергнуты, а потому они считаются признанными им.

Таким образом, в действиях Заказчика установлено нарушение пункта 1 части 1, пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, Заявитель владеет информацией относительно предмета закупочной процедуры.

Исходя из довода Заявителя, последним также обжалуются положения Конкурсной документации в части установления требования о наличии у участника права на ведение деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках),

В соответствии с подпунктом 1.2 пункта 1 подраздела 2.1.1 Конкурсной документации, участник конкурса должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора по результатам конкурса, в том числе, если исполнение договора предусмотрено на территории Российской Федерации иметь право на ведение деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации (для российских участников). В качестве подтверждения данному требованию участнику Конкурса необходимо представить заполненное по форме «Заявка на участие в конкурсе» Конкурсной документации (Форма 1) подтверждение о наличии права ведения деятельности в соответствии с законодательством по месту нахождения участника конкурса и месту исполнения договора.

Как пояснил представитель Организатора торгов, данное требование включено в Конкурсную документацию на основании пункта 1.2 подраздела 1.1 раздела 1 Приложения № 10 к ЕОСЗ.

С учетом указанного, участнику Конкурса необходимо представить скорректированную форму «Заявка на участие в закупке», которая будет содержать информацию о том, что участник подтверждает наличие у него права ведения деятельности в соответствии с законодательством по месту нахождения участника закупки и месту исполнения договора.

Доказательств невозможности предоставления указанных сведений в заявке на участие в Конкурсе Заявителем не представлено.

В то же время, податель жалобы не подтвердил действительное, а не мнимое, нарушение его прав рассматриваемым требованием.

Таким образом, жалоба Заявителя в части рассмотренного выше довода признается Комиссией необоснованной.

В соответствии с доводом Заявителя, обществом также установлено неправомерное требование о наличии у участника Конкурса лицензии Федеральной службы безопасности Российской Федерации на право проведения работ со сведениями, составляющими государственную тайну.

В соответствии с пунктом 12.5.1 «б» ЕОСЗ участник закупки должен обладать специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, связанной с осуществлением видов деятельности, предусмотренных договором, в том числе необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на выполнение работ или оказание услуг, полученными не позже изначально установленного в извещении и документации о закупке срока окончания подачи заявок, и если такие товары, работы, услуги приобретаются в рамках заключаемого договора.

Согласно пункту 14.3.6 «д» ЕОСЗ если в соответствии с законодательством Российской Федерации исполнение договора требует каких-либо специальных разрешений (лицензий, допусков, членства в саморегулируемых организациях и т. д.), документация по закупке должна требовать представления в составе заявки на участие в конкурсе копий соответствующих подтверждающих документов.

Согласно подпункту 1.5 пункта 1 подраздела 2.1.1 Конкурсной документации, участник конкурса должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора по результатам конкурса, в том числе должен иметь соответствующие разрешающие документы на осуществление видов деятельности, видов работ (услуг) требуемые для выполнения договора, право на заключение которого является предметом настоящего конкурса — лицензию Федеральной службы безопасности Российской Федерации на право проведения работ со сведениями, составляющими государственную тайну.

Исходя из жалобы Заявителя, для оказания услуг, предусмотренных Техническим заданием Конкурсной документации, спорная лицензия не требуется.

Комиссия не находит оснований согласиться с данным доводом предпринимателя ввиду следующего.

Пунктом 4 названного подраздела Конкурсной документации установлено, что при оказании автотранспортных услуг Исполнитель обязан соблюдать требования федеральных законов и нормативных документов:

— Федерального закона «О защите населения и территории от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» от 21.12.1994 №68-ФЗ;

— Федерального закона «О гражданской обороне» от 12.02.1998 № 28-ФЗ;

— приказа МЧС России «Об утверждении порядка создания нештатных аварийно – спасательных формирований» от 23.12.2005 № 999;

— приказа МЧС России «Об утверждении положения об организации и ведении гражданской обороны в муниципальных образованиях и организациях» от

14.11.2008 № 687.

Согласно подразделу 2.1 Технического задания Конкурсной документации исполнителю по договору также надлежит выполнять следующие обязанности: автотранспортное обеспечение Ленинградской атомной станции при выполнении мероприятий по гражданской обороне, мероприятий по локализации и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера; исполнение военно-транспортной обязанности в мирное время, в период мобилизации и в военное время; в случае возникновения чрезвычайных ситуаций на объектах филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградская атомная станция» действовать в соответствии с планом мероприятий по гражданской обороне, мобилизационной подготовке и мобилизации защите персонала в случае аварии на филиале АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградская атомная станция» (план гражданской обороны Ленинградской АЭС, мобилизационный план Ленинградской АЭС, документы планирования мобилизационной подготовки и мобилизации Ленинградской АЭС).*

* документы попадают под действие перечня сведений, подлежащих засекречиванию в ГК «Росатом» от 30.03.2012 №0026. Ознакомиться с документами можно в соответствии с установленным Законодательством порядке в области защиты государственной тайны.

Согласно пункту 2 подраздела 3.2 Технического задания Конкурсной документации при оказании услуг на территории Ленинградской атомной станции обеспечить соблюдение персоналом Исполнителя Правил внутреннего трудового распорядка филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградской атомной станции» и следовать действующим на Ленинградской атомной станции правилам пропускного и внутри объектового режима.

Согласно приказу Госкорпорации «Росатом» от 18.11.2016 № 1/1129-П «Об утверждении Единых отраслевых методических указаний по обеспечению работников организации отрасли служебным автотранспортом» (далее — приказ № 1/1129-П), представленному в заседании, соответствующие указания разработаны для установления правил, обязательных для применения при организации обеспечения работников организаций отрасли служебным автотранспортом, с целью оптимизации затрат на служебный транспорт в рамках процесса «Планирование и организация обеспечения работников организаций отрасли служебным автотранспортом», входящего в группу процессов «Управление АХО».

Приложением № 3 к приказу № 1/1129-П установлено, что компания-оператор автотранспортных услуг при оказании услуг на территории Российской Федерации должна иметь лицензии на осуществление деятельности, предусмотренной техническим заданием, в случаях предусмотренных законодательством Российской Федерации, в том числе лицензию на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, в случае если техническим заданием предусмотрено оказание услуг, требующих ознакомление работников компании-оператора в установленном законодательством Российской Федерации порядке со сведениями, составляющими государственную тайну.

Согласно статье 2 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 «О

государственной тайне» (далее — Закон о государственной тайне) под такой тайной понимаются защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Перечень сведений составляющих государственную тайну определен в статье 5 Закона о государственной тайне. В такой перечень включены, в том числе, сведения в области противодействия терроризму — об организации, о силах, средствах и методах обеспечения безопасности объектов государственной охраны (пункт 4 Закона о государственной тайне).

Статьей 52 Федерального закона от 21.11.1995 № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии» (далее – Закон об использовании атомной энергии) к работе на ядерной установке, радиационном источнике в пункте хранения, с ядерными материалами и радиоактивными веществами допускаются лица, удовлетворяющие соответствующим квалификационным требованиям, а также лица, получившие допуск к указанной работе, связанной с обеспечением государственной тайны, в соответствии с требованиями к обеспечению государственной безопасности, установленными законодательством Российской Федерации.

Ядерные установки — сооружения и комплексы с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства; сооружения и комплексы с промышленными, экспериментальными и исследовательскими ядерными реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами; сооружения, комплексы, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами для использования в мирных целях; другие содержащие ядерные материалы сооружения, комплексы, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов (статья 3 Закона об использовании атомной энергии).

Пунктом 25 Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 30.11.1995 № 1203, к государственной тайне относятся сведения о проектировании, сооружении, эксплуатации, обеспечении безопасности объектов ядерного комплекса, о физической защите ядерных материалов, изделий на их основе, ядерных установок, пунктов хранения ядерных материалов, об охране ядерно опасных или радиационно опасных объектов. Согласно примечанию к указанному перечню под объектами ядерного комплекса понимаются сооружения с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства или сооружения с промышленными, экспериментальными и исследовательскими ядерными реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами, сооружения, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами, другие содержащие ядерные материалы сооружения, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов.

Статьей 27 Закона о государственной тайне определено, что допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием

сведений, составляющих государственную тайну осуществляется путем получения ими в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности.

В силу пункта 2 постановления № 333 органами, уполномоченными на ведение лицензионной деятельности, по допуску предприятий к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является Федеральная служба безопасности Российской Федерации и ее территориальные органы (на территории Российской Федерации), Служба внешней разведки Российской Федерации (за рубежом).

Таким образом, требование о наличии лицензии Федеральной службы безопасности для организаций осуществляющих проведение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, установлено положениями действующего законодательства.

Как следует из заключения и.о. Заместителя генерального директора — директора по безопасности АО «Концерн Росэнергоатом», представленного на заседании Комиссии, при заключении договора и выполнении услуг по перевозке персонала Ленинградской атомной станции легковым автотранспортом и автобусами, исполнитель неизбежно будет ознакомлен со сведениями, составляющими государственную тайну, или носителями указанных сведений, попадающих под действие Перечня сведений, подлежащих засекречиванию, Госкорпорации «Росатом» от 26.05.2017 № 0062 «Об утверждении и введении в действие Перечня сведений, подлежащих засекречиванию, Госкорпорации «Росатом» (приказ имеет ограничительную пометку «для служебного пользования»).

Как сообщил представитель Заказчика, филиал АО «Концерт Росэнергоатом» Ленинградская АЭС является режимным объектом, для осуществления деятельности на данном объекте, включая оказание услуг по перевозке персонала АЭС автотранспортом, участнику необходимо иметь спорную лицензию (Приказ № 1/1129-П).

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией в рассматриваемом случае не установлено.

В случае хотя бы гипотетического риска, связанного с возможностью допуска исполнителя на объекты Ленинградской АЭС (и, соответственно, к сведениям, составляющим государственную тайну), Заказчик вправе требовать неукоснительного соблюдения запретов и требований, предъявляемых к такой категории лиц, поскольку это напрямую связано со стратегическим статусом упомянутого объекта и необходимостью обеспечения интересов Российской Федерации.

Такой правовой подход отвечает балансу частных и публичных интересов.

Нежелание хозяйствующего субъекта соответствовать требованиям, связанным с обеспечением безопасности государства, о нарушении его прав не свидетельствует.

Кроме того, Заявитель не подавал заявку на участие в Конкурсе. При этом

Комиссия не принимает довод предпринимателя о том, что он оказывает аналогичные услуги на аналогичном объекте, поскольку тождественность объектов Заявителем не доказана, а доводы Заказчика об обратном — не опровергнуты.

В связи с указанным, жалоба Заявителя в рассмотренной части ввиду вышеизложенных обстоятельств признается необоснованной.

В соответствии с иным доводом жалобы Заявителя, последним также обжалуется отсутствие в Конкурсной документации сведений о возможности участия в Конкурсе исключительно субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Исходя из извещения о проведении Конкурса, Заказчиком не установлено ограничение в части участия в процедуре только субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 19 постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в случае если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг превышает 200 миллионов рублей, но не превышает 400 миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик вправе осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена договора превышает 200 миллионов рублей, следовательно, заказчик не обязан проводить закупочную процедуру у субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом, доказательств обратного на заседании Комиссии не представлено.

Таким образом, рассматриваемый довод Заявителя признается несостоятельным.

Кроме того, по мнению Заявителя, Заказчик неправомерно одновременно предъявляет требования в части наличия уровня обеспеченности финансовыми ресурсами участника Конкурса, а также обеспечения исполнения договора, что является избыточным, ограничивающим конкуренцию среди участников процедуры.

Согласно подпункту 1.7 пункта 1 подраздела 2.1.1 Конкурсной документации, участник конкурса должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора по результатам конкурса, в том числе уровень обеспеченности финансовыми ресурсами участника Конкурса должен быть не ниже 30 единиц, согласно методике расчета, указанной в разделе 3 Конкурсной документации

В соответствии с пунктом 23 Извещения о проведении Конкурса, размер обеспечения исполнения договора составляет 5% от цены договора.

Данное требование установлено в Конкурсной документации в силу части 10 статьи 5.2.2 ЕОСЗ.

Комиссия отмечает, что спорные требования позволяют снизить риски Заказчика по заключению договора с участником, не имеющим достаточных финансовых ресурсов для исполнения договора в требуемые сроки в полном объеме. Заказчик вправе получить то, на что он рассчитывал, объявляя проведение торгов. Рассматриваемые правоотношения отличает наличие в них публично-правовых элементов, что призвано обеспечить стабильное положение заказчика, имеющего статус специального правосубъекта.

Доказательств того, что данное требование ограничивает конкуренцию среди участников Конкурса, а также нарушения своих прав и законных интересов, Заявителем не доказано.

Таким образом, рассматриваемый довод Заявителя признается Комиссией необоснованным.

В соответствии с доводом Заявителя, установление размера обеспечения исполнения договора для участников, предложивших демпинговую цену от стандартного размера обеспечения, является дискриминационным.

Как было указано ранее, в соответствии с пунктом 23 Извещения о проведении Конкурса, размер обеспечения исполнения договора составляет 5% от цены договора.

Между тем, если лицом, с которым заключается договор, предложена цена договора (с учетом всех переторжек), которая на 50% и более ниже НМЦ, такое лицо предоставляет обеспечение исполнения договора в размере 7,5% от НМЦ.

Если участником конкурса, с которым заключается договор, в соответствии с условиями конкурсной документации, проекта договора предусмотрено предоставление увеличенного размера обеспечения исполнения договора, то при расчете итогового размера обеспечения исполнения договора все рассчитанные величины обеспечения суммируются:

размер обеспечения договора, указанный в конкурсной документации;

размер увеличения обеспечения договора при применении антидемпинговых мер.

Обязательность установления требования об обеспечении договора при закупках с начальной (максимальной) ценой более 100 000 000,00 руб. установлено в части 10 статьи 5.2.2 ЕОСЗ.

Комиссия отмечает, что в Законе о закупках не закреплена обязанность Заказчика по установлению единого размера обеспечения исполнения договора, в случае предложения демпинговой цены.

Кроме того, Комиссии представляется очевидным, что спорное требование установлено в целях защиты Заказчика от экономически необоснованного снижения цен при осуществлении закупочной деятельности.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не

установлено.

Помимо указанного, Заявителем также не представлено доказательств нарушения своих прав и законных интересов (предприниматель заявку на участие в Конкурсе не подавал).

Таким образом, жалоба Заявителя в рассмотренной части признается необоснованной.

Согласно пояснениям Заказчика, ввиду наличия потребности в услугах, являющихся предметом рассматриваемого Конкурса, будет объявлена новая закупочная процедура.

Ссылка Заявителя на судебную практику региональных судов отклоняется Комиссией, так как упомянутые в жалобе акты основаны на иных фактических обстоятельствах. Региональная практика не определяет практику применения законодательства государственными органами и судами в Москве.

Комиссия также учитывает, что предприниматель заявку на участие в Конкурсе не подавал, запрос о разъяснении положений Конкурсной документации не направлял, объективных доказательств ограничения своих прав и законных интересов не представил.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса обоснованной в части довода об указании в Конкурсной документации некорректного кода ОКПД, в остальной части — необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 1, пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, так как нарушение не повлияло на права и законные интересы Заявителя, а также ввиду признания Конкурса несостоявшимся.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.