

1. ООО НПО «Квант»

305000, г. Курск, ул. Нижняя Набережная, д. 11, кв. 6

2. АО «НИКИМТ-Атомстрой»

127410, Москва, Алтуфьевское ш., д. 43, стр. 2

3. ООО «Фабрикант.ру»

123317, Москва, ул. Тестовская, д. 10

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-605/77-15 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.04.2015 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО НПО «Квант» на действия заказчика - АО «НИКИМТ-Атомстрой» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку бетона до отм.+6,000 на объект КП ТРО Курской АЭС (реестровый № 31502050210), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба ООО НПО «Квант» (далее — Заявитель) на действия заказчика - АО «НИКИМТ-Атомстрой» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку бетона до отм.+6,000 на объект КП ТРО Курской АЭС (реестровый № 31502050210) (далее — Конкурс).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в Конкурсе. В соответствии с частью 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно приказу от 27.02.2012 № 78 АО «НИКИМТ-Атомстрой» принято решение о применении Единого отраслевого стандарта закупок Госкорпорации «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (далее - Положение о закупках).

31.03.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса от 31.03.2015 дата окончания подачи заявок - 17.03.2015, дата рассмотрения заявок - 24.03.2015, дата подведения итогов - 03.04.2015.

Согласно протоколу заседания головной закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии и подведению итогов на участие в открытом одноэтапном конкурсе от 03.04.2015 № 150219/0668/081/3 Конкурсной комиссией принято решение отказать в допуске к дальнейшему участию в открытом конкурсе ООО «НПО «КВАНТ». В нарушение требований пункта 1.2.1 Приложения № 13 «Требования к поручителям и гарантам, банкам-партнерам, опорным банкам» к Единому отраслевому стандарту закупок Госкорпорации «Росатом» (Положение о закупке), участник предоставил банковскую гарантию, выданную банком, который имеет величину собственного капитала на последнюю отчетную дату по публикуемой отчетности менее 3 млрд рублей или их эквиваленту в иностранной валюте.

В соответствии с доводами Заявителя банковская гарантия ООО «НПО «КВАНТ» в полной мере соответствует требованиям Конкурсной документации, в которой отсутствует требование, послужившее основанием отклонения.

Заказчик доводам Заявителя возразил и пояснил, что Приложением № 13 к Единому отраслевому стандарту закупок Госкорпорации «Росатом» (далее - Положение о закупке) установлены требования к поручителям и гарантам, банкам-партнерам, опорным банкам, которые Заявителем при формировании заявки не были учтены.

Заявителем в составе заявки на участие в Конкурсе представлена банковская гарантия на обеспечение заявки на участие в конкурсе от 13.03.2015 № 280, выданная Коммерческим межрегиональным трастовым банком (Лицензия ЦФ РФ от 30.04.1999 № 2493). По данным официального сайта ЦБ РФ (www.cbr.ru) объем собственного капитала данного банка на последнюю отчетную дату, по

публикуемой отчетности, составляет менее 3 млрд рублей, что является нарушением требований к банкам, предоставляющим финансовое обеспечение. В связи с несоответствием данному требованию заявка ООО «НПО «КВАНТ» было отклонена.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 4.9.1 Конкурсной документации участник конкурса должен предоставить обеспечение заявки на участие в конкурсе по форме, в размере и валюте, в соответствии с требованиями, установленными в извещении о проведении конкурса и в пункте 13 раздела 5 «Информационная карта конкурса». В соответствии с пунктом 13 Информационной карты Конкурсной документации: форма обеспечения - денежные средства либо безотзывная банковская гарантия. Согласно пункту 4.9.4.1 Конкурсной документации в случае предоставления обеспечения заявок на участие в конкурсе в форме банковской гарантии она должна удовлетворять следующим требованиям:

1. Банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368—378 Гражданского кодекса РФ и следующих условий:
2. банковская гарантия должна быть безотзывной.
3. сумма банковской гарантии должна быть выражена в российских рублях.
4. банковская гарантия должна действовать не менее 90 (девяносто) календарных дней со дня проведения процедуры открытия доступа к поданным заявкам на участие в конкурсе.
5. банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством Российской Федерации, действовать от имени банка без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности.
6. бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан организатор конкурса, принципалом — участник конкурса, гарантом — банк, выдавший банковскую гарантию.
7. в банковской гарантии должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы банковской гарантии в случаях, указанных в пункте 4.9.8.
8. _____ (иные требования, установленные распорядительными документами Корпорации).

Таким образом, в Конкурсной документации установлены требования к банковской гарантии, при этом также указано на необходимость соблюдения распорядительных документов Корпорации.

Вместе тем, согласно пункту 4.9.4.3 Банковская гарантия должна быть выдана банком, имеющим лицензию Центрального банка Российской Федерации (в случае если банковскую гарантию предоставляет российский банк) или иного уполномоченного органа (в случае если банковскую гарантию предоставляет банк, созданный согласно праву иностранного государства), разрешающий выдачу банковских гарантий.

Таким образом, требования к банкам, предоставляющим финансовое обеспечение, утверждены только в ранее названном пункте. Ссылки на иные распорядительные документы корпорации в закупочной документации отсутствуют.

В соответствии с пунктом 4.14.2.5 Конкурсной документации по итогам отборочной стадии конкурсная комиссия на своем заседании в отношении каждого участника конкурса принимает решение о допуске к дальнейшему участию в конкурсе, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора и в порядке, которые установлены в конкурсной документации, по следующим основаниям:

- несоответствие заявки требованиям подпункта а) пункта 4.14.2.4 по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено конкурсной документацией), содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения;
- несоответствие участника конкурса требованиям подпункта б) пункта 4.14.2.4;
- несоответствие изготовителей требованиям подпункта б) пункта 4.14.2.4, если требования к ним были установлены;
- несоответствие товара указанного в заявке на участие в конкурсе, требованиям подпункта в) пункта 4.14.2.4;
- несоответствие договорных условий, указанных в заявке на участие в конкурсе, требованиям подпункта г) пункта 4.14.2.4, в том числе:
- наличие в такой заявке предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора, начальную (максимальную) цену единицы товара, услуги, работы,
- наличие предложения, ухудшающие условия по срокам поставки товара.
- несоответствие размера, формы, условий или порядка предоставления обеспечения заявки (подпункт д) пункта 4.14.2.4). Организатор конкурса по всем заявкам на участие в конкурсе, независимо от наличия в составе заявки на участие в конкурсе документа, подтверждающего предоставление обеспечения заявки, в виде банковской гарантии или денежных средств на расчетном счете, указанном в пункте 13 раздела 5 «Информационная карта конкурса», проверяет поступившее на условиях и в порядке, предусмотренном подразделом 4.9, обеспечение заявки на участие в конкурсе. При наличии банковской гарантии и/или денежных средств, поступивших в соответствии с порядком, предусмотренным подразделом 4.9, обеспечение заявки считается представленным надлежащим образом.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу, что в Конкурсной документации отсутствует требование к банкам, предоставляющим финансовое обеспечение, об объеме собственного капитала банка на последнюю отчетную дату, по публикуемой отчетности.

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.

В связи с чем отклонение заявки Заявителя, ввиду несоответствия требованию, не включенному в Конкурсную документацию, неправомерно.

При этом, довод Заказчика относительно того, что включение в Положение о закупках требования к банкам, предоставляющим финансовое обеспечения, об объеме собственного капитала банка, освобождает Заказчика от включения данных требований в состав Конкурсной документации, несостоятелен ввиду следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Согласно подпунктам 2 и 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 соответствия установленным требованиям, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В целях соблюдения принципов равноправия, справедливости, а также принципа информационной открытости закупки, представляется возможным сделать вывод о том, что обязательному утверждению в Конкурсной документации подлежит вся информация, касающаяся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в закупке, в том числе требования к банкам, предоставляющим финансовое обеспечение.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Включение Заказчиком в состав Конкурсной документации детальных требований к банковской гарантии, свидетельствует о понимании Заказчиком ранее изложенных требований Закона о закупках.

Таким образом, утверждение Заказчиком в Положении о закупке требований к банкам, предоставляющим финансовое обеспечение, не освобождает Заказчика от обязанности утверждать ранее озвученные требования в закупочной документации применительно к каждой конкретной закупке, поскольку такая документация формулируется Заказчиком на закупку конкретных товаров, работ и услуг.

Одновременно Комиссия установила, что в составе Положения о закупках, размещенного на Официальном сайте, отсутствует Приложение № 13 «Требования к поручителям и гарантам, банкам-партнерам, опорным банкам», не соблюдение требований которого послужило основанием отклонения заявки Заявителя.

Согласно части 1 статьи 4 Закона о закупках положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

Таким образом, отсутствие Приложения № 13 «Требования к поручителям и гарантам, банкам-партнерам, опорным банкам» к Положению о Закупках, содержащее требования к банкам, на Официальном сайте, также свидетельствует о неправомерности действий Заказчика в части предъявления требований к банкам, предоставляющим финансовое обеспечение.

Учитывая изложенные ранее обстоятельства, Комиссия пришла к выводу о неправомерности отклонения заявки ООО НПО «Квант».

В связи с чем, Комиссия приняла решение о признании довода Заявителя обоснованным.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, подпунктов 2, 9 части 10, 4.14.2.5 Конкурсной документации.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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