

На заседании Комиссия ФАС России рассмотрела письмо Заказчика и установила, что Заказчик с доводом жалобы не согласен.

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

1. В соответствии с пунктом 5 статьи 19 Положения о закупке в случае если Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения договора, договор заключается только после предоставления участником конкурса безотзывной банковской гарантии, в размере обеспечения исполнения договора, указанном в извещении о проведении открытого конкурса.

Согласно пункту 7.18 Документации установлен размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок его предоставления:

«Обеспечение исполнения Договора в размере 30 % от начальной (максимальной) цены Договора представляется Исполнителем на сумму 1 688 441 125,80 (один миллиард шестьсот восемьдесят восемь миллионов четыреста сорок одна тысяча сто двадцать пять) рублей 80 копеек.

Примечание: В подтверждение предоставления обеспечения исполнения обязательств по Договору Исполнитель прикладывает:

- либо оригинальный экземпляр безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией и копию генеральной лицензии банка, выдавшего банковскую гарантию;

- либо копию платежного поручения с отметкой банка об оплате (квитанцию в случае наличной формы оплаты), оригинальную выписку из банка в случае, если перевод денежных средств осуществлялся при помощи системы «Банк-Клиент» на расчетный счет Заказчика.

Денежные средства, внесенные в обеспечение исполнения Договора, перечисляются на расчетный счет по банковским реквизитам Заказчика.

Обеспечение может быть удержано Заказчиком во всех случаях ненадлежащего исполнения или неисполнения Исполнителем обязательств по Договору.

Обеспечение исполнения обязательств по настоящему Договору распространяется на весь срок выполнения работ по Договору, а также в течение не менее 30 (тридцати) календарных дней после истечения срока действия Договор.»

Согласно Письму Заказчика Заявителем было предоставлено обеспечение в виде 10 (десяти) банковских гарантий, общая сумма которых составляет 1 688 441 125,80 (один миллиард шестьсот восемьдесят восемь миллионов четыреста сорок одна тысяча сто двадцать пять) рублей 80 копеек. Указанные гарантии выданы банком АО «Нефтепромбанк» (далее — банк) без указания на факт принадлежности их к единому обеспечению.

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - Согласно разделу «Основные термины и определения» Положения о закупках участник: «любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки независимо от организационно - правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, или любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным Заказчиком в соответствии с положением о закупке».

В соответствии с пунктом 1 Документации, Документация подготовлена в соответствии с Положением о закупке.

Согласно пункту 7.10 Документации, привлечение соисполнителей к исполнению договора допускается по предварительному письменному согласованию с Заказчиком.

Таким образом, отсутствие возможности привлечения субпоставщиков, соисполнителей без предварительного согласования с Заказчиком ограничивает возможность участия в закупке на стороне одного участника и нескольких юридических лиц, что противоречит Положению о закупках, части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1.6.1. к Участник процедуры закупки должен соответствовать требованиям:

- «обладать необходимыми лицензиями на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора, и/или свидетельствами о допуске на поставку продукции по предмету закупки;
- обладать необходимыми сертификатами на товары в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, являющимися предметом заключаемого договора, если предусмотрено Документацией».

Из данной формулировки содержания Документации не представляется возможным определить на поставку какого вида продукции участнику необходимо предоставить в составе заявки лицензию и сертификаты.

Кроме того в Приложение 1 к «Информационной карте открытого конкурса» установлены Критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе, их содержание и значимость:

Перечень показателей по критерию

«Опыт и квалификация Участника
открытого конкурса»

Кол-во
баллов

Отсутствие
копий
документов -

Наличие у Участника опыта выполнения за последние три года опыта оказания услуг по выполнению функций Генерального подрядчика на крупных производственно-промышленных объектах (подтверждается предоставлением копий актов сдачи-приемки выполненных работ КС-2 и справок о стоимости выполненных работ КС-3 на сумму не менее начальной максимальной цены) «0» баллов.
от 1 до 5 копий документов - «15» баллов.
6 и более копий документов - «20» баллов.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным сделать вывод, какие крупные производственно-промышленные объекты будут признаны Заказчиком «крупными» и соответствовать данному требованию.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 32 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 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.

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с пунктом 2.1.2. Документации «Любой Участник конкурса имеет право направить Заказчику запрос о разъяснении положений конкурсной документации, в том числе в форме электронного документа. В течение двух рабочих дней со дня принятия решения о предоставлении разъяснений положений конкурсной документации по запросу Участника конкурса такое разъяснение должно быть размещено Заказчиком в ЕИС (ООС) с содержанием запроса на разъяснение положений конкурсной документации, без указания Участника процедуры закупки, от которого поступил запрос. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Космосавиаспецстрой» от 24.12.2015 №2709/04 (вх. от 25.12.2015 № 153712/15) на действия (бездействие) заказчика АО «НПП «ИСТОК» ИМ. ШОКИНА» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение функций генерального подрядчика в рамках реализации инвестиционных проектов. (извещение № 31502831355) необоснованной.

- -
- Признать в действиях АО «НПП «ИСТОК» ИМ. ШОКИНА» нарушения части 1 статьи 2, пункта 9, 10 части 10 статьи 4, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.12.2015 № 223ФЗ-454/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- Обязательное к исполнению предписание не выдавать, в связи с тем, что данные нарушения не повлияли на результаты Запроса предложения.
- Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

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