

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ- 350/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КитежГрад» на действия (бездействие), заказчика, оператора электронной площадки 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»

16.11.2015

Москва

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

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей АО «Воткинский завод»: <...> ,

представители ООО «КитежГрад» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «КитежГрад» от 02.11.2015 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Воткинский завод» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реализации инвестиционного проекта «Реконструкция и техническое перевооружение сборочно-снаряжательной базы ОАО «Воткинский завод» для ПСИ изделий Ж55М и Ж65М комплекса «Я» (извещение 0413100000115000003), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «КитежГрад» (далее - Заявитель) от 02.11.2015 б/н (вх. от 06.11.2015 № 125672-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Воткинский завод» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реализации инвестиционного проекта «Реконструкция и техническое перевооружение сборочно-снаряжательной базы ОАО «Воткинский завод» для ПСИ изделий Ж55М и Ж65М комплекса «Я» (извещение 0413100000115000003) (далее – Запрос предложений).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие деятельность заказчика,

в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

26.10.2015 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт) размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно части 6 Информационной карты Документации выполнение работ по контракту финансируются за счет средств Федерального бюджета и собственного бюджета.

Согласно Извещению:

1) дата и время начала подачи заявок - 26.10.2015 19:00;

2) дата и время окончания подачи заявок - 03.11.2015 09:30;

3) дата и время вскрытия конвертов, открытия доступа к электронным документам заявок участников - 03.11.2015 15:00;

4) дата и время вскрытия конвертов с окончательными предложениями, открытия доступа к электронным документам окончательных предложений участников - 05.11.2015 09:30.

Из жалобы Заявителя следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком в Документации установлено требование о предоставлении в составе заявки лицензии на проведение работ, с использованием сведений, составляющих государственную тайну без конкретизации грифа секретности, что ограничивает количество участников закупки;

2. Заказчиком в Документации не установлено требование о наличии у участника закупки свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта на подготовку проектной документации;

3. Проектом контракта Документации предусмотрено изменение цены контракта не в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе;

4. Заказчиком в Документации установлено излишнее требование о замене недействующей банковской гарантии.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и сообщили, что Запрос предложений проводился в соответствии с Законом о контрактной системе, Документацией.

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

1. Согласно пункту 1 части 6 статьи 83 Закона о контрактной системе документация о проведении запроса предложений должна содержать информацию, указанную в части 4 статьи 83 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 83 Закона о контрактной системе извещение о проведении запроса предложений должно содержать в том числе требования, предъявляемые к участникам запроса предложений, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками запроса предложений в соответствии со статьей 31 Закона о контрактной системе.

Пунктом 8 Информационной карты Документации Заказчиком установлено требование к участникам Запроса предложений: «Участник запроса предложений должен соответствовать требованиям, указанным в п. 1.6.2. Части I настоящей документации о проведении запроса предложений, в том числе иметь: лицензию на проведение работ, с использованием сведений, составляющих государственную тайну (объект - «обособленное подразделение ВМЗ», Воткинский район), также у всех соисполнителей (субподрядчиков)».

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что данное требование установлено в соответствии с тем, что ОА «Воткинский завод» включено в перечень особо режимных объектов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 465-рс, основным видом деятельности которого является производство вооружений и военной техники, сведения о которых составляют государственную тайну.

При этом в пункте 8 Информационной карты Документации Заказчиком не установлена степень секретности сведений, составляющих государственную тайну. Участник закупки должен иметь действующую лицензию на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну любой степени секретности: «секретно», «совершенно секретно», «особо важно».

Таким образом, довод Заявителя о том, что установленное в Документации требование о предоставлении в составе заявки лицензии на проведение работ, с использованием сведений, составляющих государственную тайну без конкретизации грифа секретности ограничивает количество участников закупки, не нашел своего подтверждения.

2. Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного Кодекса Российской Федерации установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам. Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов

капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частями 4 – 5.1 статьи 48, 2 – 3.1 статьи 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации – выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Таким образом, в случае закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации Градостроительным Кодексом Российской Федерации предусмотрено требование к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Пунктом 8 Информационной карты Документации Заказчиком установлено в том числе требование к участникам Запроса предложений: «Участник запроса предложений должен соответствовать требованиям, указанным в п. 1.6.2. Части I настоящей документации о проведении запроса предложений, в том числе иметь: свидетельство о допуске к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), в соответствии с Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 г. № 624 (п. 33.1.6 Предприятия и объекты машиностроения и металлообработки)».

Как следует из жалобы Заявителя, в Документации предусмотрена разработка рабочей документации, при этом не установлено требование о наличии у участников Запроса предложений свидетельства о допуске к виду работ: «Подготовка проектной документации».

Представители Заказчика на заседании Комиссии пояснили, что в рамках данного контракта не требуется разработка проектно-сметной документации. При этом законодательством Российской Федерации и иными нормативно-правовыми актами не предусмотрено наличие свидетельства, выдаваемого саморегулируемыми организациями в области разработки рабочей документации. Рабочая документация должна соответствовать проектно-сметной документации, размещенной Заказчиком на Официальном сайте.

При этом Заказчиком не ограничена возможность привлечения исполнителем соисполнителей на разработку рабочей документации.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в документации о закупке требование о наличии у участников закупки свидетельства о допуске к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта не противоречит требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

3. Из жалобы Заявителя следует, что пункт 3.6 проекта контракта Документации предусматривает увеличение цены контракта, что не предусмотрено Законом о контрактной системе.

Статьей 95 Закона о контрактной системе предусмотрены случаи изменения существенных условий контракта по соглашению сторон.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается по соглашению сторон в случае, если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта.

Пунктом 3.6 проекта контракта Документации установлено: «Цена Контракта может быть изменена по соглашению сторон без изменения предусмотренных Контрактом объемов работ или иных условий исполнения Контракта в соответствии с ресурсным обеспечением строительства с использованием средств государственной поддержки, предусмотренной ФЦП №1».

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что проектом контракта Документации не предусмотрено увеличение цены контракта. Пунктом 3.5 проекта контракта Документации установлено, что «Цена Контракта является твердой на весь период выполнения работ по строительству Объекта». А в случае прекращения ресурсного обеспечения строительства за счет средств федерального бюджета контракт расторгается в одностороннем порядке в соответствии с пунктом 16.2 проекта контракта Документации.

Таким образом, установленные Заказчиком в проекте контракта Документации условия изменения государственного контракта по соглашению сторон не противоречат Закону о контрактной системе.

4. Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать

обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Пунктом 11.5 проекта контракта Документации установлено: «В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по Договору перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Генеральным подрядчиком своих обязательств по Контракту (в том числе в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего банковскую гарантию), а так же перестало отвечать требованиям действующего законодательства, Генеральный подрядчик обязуется в течение 10 (Десяти) банковских дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по Контракту на тех же условиях и в том же размере».

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что Законом о контрактной системе не запрещено установление в проекте контракта требований по предоставлению нового обеспечения исполнения контракта в случае, если обеспечение исполнения обязательств по контракту в ходе его исполнения перестало быть действительным.

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии не представлено доказательств того, что в Документации установлено излишнее требование о замене недействующей банковской гарантии.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Согласно пункту 1 части 4 статьи 83 Закона о контрактной системе извещение о проведении запроса предложений должно содержать информацию, предусмотренную пунктами 1 - 5, 7 (в случае заключения контракта в соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 83 Закона о контрактной системе) и 8 (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 Закона о контрактной системе) статьи 42 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктами 7,8 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация в том числе о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке; размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению.

В соответствии с частью 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса.

Пунктом 21 Информационной карты Документации Заказчиком установлен размер

обеспечения заявки на участие в Запросе предложений: «Обеспечение заявки на участие в запросе предложений составляет 24 233 311,50 (Двадцать четыре миллиона двести тридцать три тысячи триста одиннадцать) рублей 50 копеек».

Пунктом 28 Информационной карты Документации Заказчиком установлен размер обеспечения исполнения контракта: «Обеспечение исполнения контракта установлено в размере 48 466 623,00 руб. (Сорок восемь миллионов четыреста шестьдесят шесть тысяч шестьсот двадцать три) рубля 00 копеек».

Вместе с тем, в извещении о проведении закупки и положениях Документации отсутствует размер обеспечения заявки на участие в Запросе предложений, размер обеспечения исполнения контракта в виде фиксированного процента от начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации ненадлежащим образом размер обеспечения заявки на участие в Запросе предложений, размер обеспечения исполнения контракта нарушают часть 6 статьи 96 Закона о контрактной системе.

6. Согласно части 7 статьи 83 Закона о контрактной системе к документации о проведении запроса предложений прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью документации о проведении запроса предложений.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается, в том числе, обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги.

Вместе с тем, пунктом 7 Информационной карты Документации установлено, что «Финансирование работ осуществляется по мере поступления средств из федерального бюджета. Стоимость работ на текущий год определяется дополнительным соглашением к Контракту, оформленному в установленном порядке, в размере, определенном ежегодным Договором об участии Российской Федерации в собственности субъекта инвестиций. Ресурсное обеспечение строительства с использованием средств государственной поддержки предусмотрено ФЦП №1».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в проекте контракта Документации в нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе не установлен надлежащим образом порядок оплаты работ по контракту.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о том, что указанные нарушения не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в связи с тем, что на участие в Запросе предложений не подано заявок от участников закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КитежГрад» от 02.11.2015 б/н (вх. от 06.11.2015 № 125672-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Воткинский завод» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реализации инвестиционного проекта «Реконструкция и техническое перевооружение сборочно-снаряжательной базы ОАО «Воткинский завод» для ПСИ изделий Ж55М и Ж65М комплекса «Я» (извещение 0413100000115000003) необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 13 статьи 34, части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе.

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