

Заключение

№731-ФАС52-04/16 (РНП)

06 мая 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Нижегородского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<....>

при участии от АО «НИАЭП»: <...>, <...>

от ООО «Доверие Девелопмент»: <...>, <...>, <...>

рассмотрев обращение акционерного общества Нижегородская инжиниринговая компания «Атомэнергопроект» в лице Курского филиала «Дирекция Генерального подрядчика на Курской атомной станции – 2» (далее – АО «НИАЭП») о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Доверие-Девелопмент» (далее – ООО «Доверие-Девелопмент») в Реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение акционерного общества Нижегородская инжиниринговая компания «Атомэнергопроект» в лице Курского филиала «Дирекция Генерального подрядчика на Курской атомной станции – 2», содержащее информацию об участнике закупки (ООО «Доверие-Девелопмент»), уклонившемся от исполнения заключенного договора по лоту №8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы» (лот №79).

Как следует из представленных к обращению документов, 04.04.2016 «НИАЭП» направило в адрес ООО «Доверие-Девелопмент» письмо №40-87/19/15703 о том, что проект банковской гарантии открытого акционерного общества коммерческого банка «Солидарность» (далее – КБ «Солидарность») не соответствует требованиям Единого отраслевого стандарта закупок (положение о закупках) Государственной корпорации по

АО

ОАО

атомной энергии «Росатом» (далее – ЕОСЗ, положение о закупках).

На вышеуказанное письмо ООО «Доверие-Девелопмент» 12.04.2016 направило в адрес АО «НИАЭП» ответ, которым сообщает об отказе от исполнения договора №40/14289-Д от 28.03.2016.

Представители АО «НИАЭП» на заседании комиссии поддержали доводы обращения в полном объеме.

Представители ООО «Доверие-Девелопмент» пояснили, что в процессе отбора участников закупки замечаний по несоответствию банка-гаранта требованиям ЕОСЗ не поступало, общество допущено до участия в закупке и по результатам торгов признано победителем конкурса в электронной форме по лоту №79. Однако после подписания договора №40/14289-Д от 28.03.2016 АО «НИАЭП» отказало в согласовании банка-гаранта ОАО КБ «Солидарность», сославшись, что данный банк не соответствует требованиям ЕОСЗ, о чем АО «НИАЭП» уведомило общество спустя 6 дней после подписания договора. Кроме того, для представления проекта банковской гарантии от другого банка необходимо определенное время. Таким образом, АО «НИАЭП» намеренно препятствует исполнению договора №40/14289-Д от 28.03.2016.

Заслушав представителей АО «НИАЭП» и представителей ООО «Доверие-Девелопмент» в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211, комиссия приходит к следующему.

АО «НИАЭП», руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», провело открытый одноэтапный конкурс в электронной форме без квалификационного отбора по лоту: №8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы.», извещение о проведении которого и конкурсную документацию 12.01.2016 опубликовало в сети «Интернет» на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> (номер закупки 31603223741).

Согласно пункту 3 извещения предметом закупки является право на заключение договора по теме: «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы».

Протоколом №8916-22-КУР-16-ПО от 15.03.2016 заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на оценочной стадии и подведению итогов по конкурсу на право заключения договора по лоту: «№8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов

стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы. (лот №79)» ООО «Доверие-Девелопмент» признано победителем закупки.

Частью 2 статьи 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами» установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется положением о закупке, которое должно содержать требование к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 №37 утвержден Единый отраслевой стандарт закупок (положение о закупках) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом».

Порядок проведения конкурса как одного из способов закупок урегулирован разделом 14 ЕОСЗ.

Положением о закупках, а также конкурсной документацией устанавливаются условия и основания, по которым участник закупки может быть не допущен до участия в конкурсе.

В соответствии с пунктом 12.8.1 ЕОСЗ для конкурса и аукциона при начальной (максимальной) цене договора свыше 20 миллионов и 10 миллионов рублей с НДС соответственно заказчик (в заявке на закупку), организатор закупки (в документации о закупке) должен предусмотреть представление обеспечения исполнения обязательств, связанных с участием в процедуре (обеспечение заявки). Размер такого обеспечения не может превышать пяти процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если иное не предусмотрено распорядительными документами генерального директора Корпорации (пункт 5.2.2к), а в случае проведения закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, размер такого обеспечения не может превышать двух процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Заказчик (в заявке на закупку), организатор закупки (в документации о закупке) должен предусмотреть несколько видов допустимых форм обеспечения из числа следующих: безотзывная банковская гарантия, выданная банком, соответствующим требованиям, предъявляемым к гарантам, предоставляющим финансовое обеспечение договорных обязательств Госкорпорации «Росатом» и ее организаций, приведенным в Приложении 13 к настоящему Стандарту, либо в форме денежных средств путем их перечисления заказчику или организатору закупки (согласно указанному в документации о закупке) (пункта 12.8.2 ЕОСЗ).

Пунктом 12.9.1 ЕОСЗ предусмотрены следующие виды обеспечения исполнения обязательств, связанные с исполнением договора, указываемые в документации о закупке и проекте договора:

обязательств по возврату аванса;

исполнения обязательств по договору, кроме гарантийных обязательств (обеспечение договора);

исполнения гарантийных обязательств.

Согласно пункту 12.9.16 ЕОСЗ в случае наличия в документации о закупке требования о предоставлении обеспечения возврата аванса и (или) обеспечения договора, такое обеспечение предоставляется лицом, с которым заключается договор, до заключения договора, но не ранее 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола (при проведении закрытых процедур закупок со дня подписания протокола), на основании которого заключается такой договор, либо после заключения договора, в срок не позднее пятнадцати дней с даты его заключения. При этом в проекте договора и документации о закупке должно быть предусмотрено, что аванс выплачивается только после предоставления обеспечения.

Если указанное лицо не предоставило соответствующее обеспечение в установленный срок, такое лицо признается уклонившимся от заключения договора (подраздел 28.6 ЕОСЗ).

В соответствии с пунктом 28.6.1 ЕОСЗ под уклонением от заключения договора понимаются действия лица, с которым заключается договор, которые не приводят к его подписанию в сроки, установленные в извещении и (или) документации о закупке, в которой для такого лица предусмотрена обязанность заключить договор, на условиях, определяемых согласно требованиям подраздела 28.3 (с учетом результатов преддоговорных переговоров согласно подразделу 28.4):

- а) прямой письменный отказ от подписания договора;
- б) неподписание лицом, с которым заключается договор, проекта договора в предусмотренный для этого в документации о закупке срок;
- в) непредоставление обеспечения договора в соответствии с пунктом 12.9.16;
- г) предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора в противоречие ранее установленным в документации о закупке и (или) в заявке такого участника, а также достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям;
- д) непредставление лицом, с которым заключается договор, документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией о закупке и обязательствами, отраженными в заявке данного лица.

В извещении о проведении закупки в форме открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора установлены обеспечения заявки на участие в закупке и обеспечения исполнения обязательства по договору (пункты 12, 21 извещения). Одним из видов обеспечения заявки на участие в закупке и обеспечения исполнения обязательства по договору является банковская гарантия, выданная банком-гарантом, соответствующим требованиям, предъявляемым к поручителям и гарантам, установленным в Приложении №13.

Одним из требований к банкам-гарантам, указанных в Приложении №13, является величина собственного капитала на последнюю отчетную дату по публикуемой отчетности, которая должна быть больше или равна 3 млрд рублей или их эквиваленту в иностранной валюте.

Пунктом 7.1 документации о закупке установлен следующий порядок рассмотрения заявок:

- отборочная стадия;
- оценочная стадия.

По итогам отборочной стадии закупочная комиссия в отношении каждого участника закупки принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора (пункт 8.3 закупочной документации). Одним из оснований для отказа в допуске к дальнейшему участию в конкурсе является несоответствие размера, формы, условий или порядка предоставления обеспечения заявки (если требовалось) (подпункт е) пункта 8.3 документации). Организатор закупки по всем заявкам на участие в закупке, независимо от наличия в составе заявки на участие в закупке документа, подтверждающего предоставление обеспечения заявки, в виде банковской гарантии или денежных средств на расчетном счете, указанном в извещении о проведении закупки, проверяет поступившее на условиях и в порядке, предусмотренным извещением о проведении закупки и пунктом 4 настоящей части, обеспечение заявки на участие в закупке. При наличии банковской гарантии и/или денежных средств, поступивших в соответствии с порядком, предусмотренным извещением о проведении закупки и пунктом 4 настоящей части, обеспечение заявки считается представленным надлежащим образом (пункт 8.3 закупочной документации).

Пунктом 4 конкурсной документации установлено, что если извещением о проведении закупки установлено требование обеспечения заявки на участие в закупке, участник должен предоставить обеспечение заявки в размере и валюте, в соответствии с требованиями, установленными в извещении о проведении закупки.

Согласно пункту 15.5 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью закупочной документации, установлены требования к банка-гарантам, выдающим банковские гарантии.

В соответствии с протоколом №8916-22-КУР-16-ПР2 от 10.03.2016 заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии по конкурсу на право заключения договора по лоту: «№8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы. (лот №79)» до дальнейшего участия в закупке ООО «Доверие-Девелопмент» допущено.

ООО «Доверие-Девелопмент» в качестве обеспечения в составе заявки на участие в закупке представило банковскую гарантию от ОАО КБ «Солидарность».

Из вышеизложенного следует, что конкурсной комиссией ООО «Доверие-Девелопмент» допущено до дальнейшего участия в закупке с предоставлением от последнего обеспечения заявки в виде банковской гарантии коммерческого банка «Солидарность».

Таким образом, представленная ООО «Доверие-Девелопмент» банковская

гарантия в качестве обеспечения заявки заказчиком признана соответствующей требованиям ЕОСЗ, а банк, выдавший данную банковскую гарантию, соответствующий требованиям ЕОСЗ, в частности требованиям Приложения №13.

В протоколе №8916-22-КУР-16-ПО от 15.03.2016 заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на оценочной стадии и подведению итогов по конкурсу на право заключения договора по лоту: «№8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы. (лот №79)» отражено, что

ООО «Доверие-Девелопмент» по итогам оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе признано победителем.

15 марта 2016 года АО «НИАЭП» направило проект договора «Доверие-Девелопмент» для подписания. ООО

28 марта 2016 года между ООО «Доверие-Девелопмент» и АО «НИАЭП» заключен договор №40/14289-Д на выполнение работ подготовительного периода сооружения Курской АЭС-2 (энергоблоки №1, №2).

04.04.2016 АО «НИАЭП» направило в адрес ООО «Доверие-Девелопмент» письмо, в котором содержится информация, что финансовое управление АО «НИАЭП» не согласовывает гаранта по банковской гарантии исполнения договора субподряда №40/14289-Д от 28.03.2016, так как коммерческий банк «Солидарность» не соответствует требованиям ЕОСЗ. В связи с этим АО «НИАЭП» просит предоставить новый проект банковской гарантии, выданный кредитной организацией, соответствующей требованиям ЕОСЗ.

В ответ на вышеуказанное письмо ООО «Доверие-Девелопмент» 12.04.2016 письменно сообщило, что отказ АО «НИАЭП» неправомерный, поскольку коммерческий банк «Солидарность» согласован в качестве гаранта по обеспечению заявки для принятия участия в конкурсе и, следовательно, в связи с отказом принятия банковской гарантии от банка-гаранта в качестве обеспечения исполнения договора нет возможности продолжить исполнение договора.

Между тем, как следует из вышеизложенного, закупочной документаций установлено два вида обеспечения: обеспечение заявок на участие в закупках и обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии. К банкам-гарантам, выдающим банковские гарантии, как заявки, так и исполнения договора, применяются одинаковые требования, закрепленные в Приложении №13 к Стандарту закупок.

В то же время АО «НИАЭП», допуская до дальнейшего участия в закупке ООО «Доверие-Девелопмент», представившее в качестве обеспечения заявки банковскую гарантию от коммерческого банка «Солидарность», отказывает в согласовании банковской гарантии от вышеуказанного банка при обеспечении исполнения договора.

Между тем ООО «Доверие-Девелопмент» не совершало действий, не приводящих к заключению договора. Более того, ООО «Доверие-Девелопмент» подписало направленный в его адрес подписанный заказчиком проект договора,

представило на согласование банковскую гарантию обеспечения исполнения договора от банка-гаранта, от которого уже представлена была заказчику банковская гарантия обеспечения заявки для участия в данной закупке, и банк-гарант признан АО «НИАЭП» соответствующим требованиям ЕОСЗ, при допуске ООО «Доверие-Девелопмент» до дальнейшего участия в закупке на отборочной стадии.

Таким образом, действия ООО «Доверие-Девелопмент» не свидетельствуют о намерении победителя закупки уклониться от заключения договора и не указывают на недобросовестность его поведения.

При таких обстоятельствах комиссия приходит к выводу, что ООО «Доверие-Девелопмент» не уклонилось от заключения договора с АО «НИАЭП» по лоту №8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы.»

Комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства от 22.11.2012 №1211,

заключила

Признать ООО «Доверие-Девелопмент» не уклонившимся от заключения гражданско-правового договора по лоту №8916-22-КУР-16 «Подготовительный период строительства энергоблоков №1, №2 Курской АЭС-2. Подготовка территории строительства. Организация территории стройбазы комбинированным способом (гидронамыв и сухой). Крепление откосов стройбазы. Крепление южного откоса стройбазы.»

Направить данное заключение и прилагающиеся к нему материалы в ФАС России.

Заместитель председателя комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

<...>