

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-446/15

по результатам рассмотрения жалобы

на действия (бездействие) заказчика 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»

28.12.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Атомкомплект»: <...> – доверенность от 17.02.2015 № 304/32/2015-ДОВ;

АО «НИАЭП»: <...> - доверенность от 13.05.2015 № 40/108/2015-ДОВ,

рассмотрев жалобу <...> От 16.12.2015 № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «НИАЭП», организатора торгов АО «Атомкомплект» при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку по лоту №7284/436 К2-1,2-15 «Поставка системы обращения с РАО для сооружения энергоблоков №1 и №2 Курской АЭС» (извещение № 31503090459) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) (вх. № 151264/15 от 21.12.2015) на действия (бездействие) заказчика АО «НИАЭП» (далее – Заказчик), организатора торгов АО «Атомкомплект» (далее – Организатор) при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку по лоту №7284/436 К2-1,2-15 «Поставка системы обращения с РАО для сооружения энергоблоков №1 и №2 Курской АЭС» (извещение № 31503090459) (далее – Конкурс).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а

также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (в редакции от 22.09.2015 протокол решения наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» № 76) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке 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) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

15.12.2015 на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Установленные Заказчиком требования в подпункте 1, 2, 3, 4 пункта 2.1.1 Документации ограничивают количество участников Запроса предложений.
2. Заказчиком в Документации установлен не предусмотренный Положением о закупке критерий оценки заявок на участие в Запросе предложений.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом «б» пунктом 1 Положения о закупке.

Разделом 2 части 1 Документации установлены требования к участникам и составу документов для принятия участия в Запросе предложений.

Согласно подпункту 1 пункта 2.1.1 Документации участник Запроса предложений должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора по результатам запроса предложений, в том числе быть зарегистрированным в качестве юридического или физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя, в установленном в Российской Федерации порядке (для российских участников); быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права и иметь все необходимые разрешения для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту нахождения, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации (для иностранных участников).

Кроме того, подпунктом 2 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлены следующие требования к участникам Запроса предложений, в том числе:

«...наличие права распоряжения предлагаемым оборудованием не ниже 3 класса безопасности по ОПБ 88/97 (НП-001-97) (по номенклатуре спецификаций Приложения 1.1 и Приложения 1.2 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 документации) и/или согласия изготовителя данного оборудования, либо полномочного представителя такого изготовителя на предложение оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ 88/97 (НП-001-97) (по номенклатуре спецификаций Приложения 1.1 и Приложения 1.2 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 документации) в рамках настоящего конкурса, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, проведения шеф-монтажа в срок и на условиях документации.

Документами, подтверждающими соответствие установленным требованиям являются:

а) если участник не является изготовителем предлагаемого оборудования (по номенклатуре спецификации Тома 2 «Техническая часть»):

документы, подтверждающие право распоряжения предлагаемым оборудованием указанного изготовителя (договор купли-продажи, акты приема-передачи и т.п.)

и/или

документ от изготовителя, подтверждающий согласие такого изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификации Тома 2 «Техническая часть») на предложение оборудования (по номенклатуре спецификации Тома 2 «Техническая часть») в рамках настоящего конкурса, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, проведения шеф-монтажа в срок и на условиях настоящей конкурсной документации, а именно: свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в конкурсной документации (подраздел 5.1, Форма 4)

и/или

документы его полномочного представителя, подтверждающие согласие такого полномочного представителя данного изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификации Тома 2 «Техническая часть») на предложение оборудования (по номенклатуре спецификации Тома 2 «Техническая часть») в рамках настоящего конкурса, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, проведения шеф-монтажа в срок и на условиях настоящей конкурсной документации, а именно:

копии дилерских договоров и/или копии дистрибьюторских договоров и т.п.

и свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в конкурсной документации (подраздел 5.1, [Форма 4](#)).

По данным документам должна прослеживаться полностью цепочка от участника конкурса до такого изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификации Тома 2 «Техническая часть»), предлагаемого в рамках настоящего конкурса. ».

Подпунктом 3 установлены требования к требованиям к изготовителям «юридическому лицу, координирующему деятельность изготовителей составных частей оборудования и отвечающему за изготовление данного оборудования в целом) оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ 88/97 (НП-001-97), по предмету запроса предложений в объеме выполняемых работ: российский изготовитель предлагаемого к поставке оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ – 88/97 (НП-001-97) должен иметь лицензии, действующие на момент открытия доступа к заявкам (если срок действия истек в связи с переносом срока окончания подачи заявок - действующие на момент изначально установленного в извещении о проведении конкурса и документации срока окончания подачи заявок), выданные Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, изготовителю оборудования, дающие право на изготовление оборудования по предмету конкурса в соответствии с Томом 2 документации конкурса с приложением УДЛ.

Изготовитель, указанный в заявке участника как изготовитель предлагаемого оборудования, должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2013 -2016 гг. работы по изготовлению оборудования* для систем, важных для безопасности (1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности) атомных станций по ОПБ 88/97 (НП-001-97) в количестве не менее 1 (одной) ед.

*Под оборудованием систем обращения с РАО понимается любое из:

- оборудование систем цементированья;
- оборудование систем концентрирования;
- оборудование внутрисканонного транспортирования среднеактивных ТРО;
- оборудование для хранения высокоактивных ТРО;
- оборудование для хранения низкоактивных и среднеактивных ТРО;
- оборудование системы пиролиза;
- оборудование системы сжигания ТРО;

- оборудование контейнерное для ионообменных смол;
- оборудование системы переработки трапных вод;
- оборудование системы промежуточного хранения жидких радиоактивных отходов.»

Подпунктом 4 установлены требования к разработчикам «Российский разработчик предлагаемого к поставке оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ – 88/97 (НП-001-97) должен иметь лицензии, действующие на момент открытия доступа к заявкам (если срок действия истек в связи с переносом срока окончания подачи заявок - действующие на момент изначально установленного в извещении о проведении конкурса и документации срока окончания подачи заявок), выданные Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, разработчику оборудования, дающие право на конструирование оборудования по предмету конкурса в соответствии с Томом 2 конкурсной документации с приложением УДЛ.»

Таким образом, возможность участников Конкурса сформировать заявки в соответствии с требованиями подпунктов 1, 2, 3, 4 пункта 2.1.1 Части 1 Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части установления требований к участникам Запроса предложений в Документации, противоречащих пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Из жалобы следует, что Положением о закупке не предусмотрен установленный подпунктом 4.1 пункта 4 Документации критерий оценки «Опыт изготовителя оборудования (значимость критерия Оиі – 5%)».

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 4 Документации установлены критерии оценки заявок и их значимость на участие в конкурсе:

- 1) цена договора (значимость критерия Ці – 90%);
- 2) квалификация участника конкурса (значимость критерия Кві – 5%), в том числе:
 - опыт участника конкурса (значимость подкритерия Оі – 100%)
- 3) опыт изготовителя оборудования (значимость критерия Оиі – 5%).

Согласно пункту 12.7.4 Положения о закупке установлены критерии оценки в конкурсе, запросе предложений, конкурентных переговорах, в том числе опыт изготовителя оборудования, относящегося к важным для безопасности элементам объектов использования атомной энергии 1, 2, 3 классов безопасности в соответствии с федеральными нормами и правилами в области использования атомной энергии, а также оборудования, имеющего контроль изготовления и оценку в виде приемки по планам качества, разрабатываемого в соответствии в

НП-071-06, в том числе оборудования длительного цикла изготовления.

Таким образом, критерий оценки заявок «Опыт изготовителя оборудования (значимость критерия Оиі – 5%)» на участие в Конкурсе установлен Заказчиком в соответствии с Положением о закупке нарушает пункт 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. В соответствии с подпунктом 1.6 пункта 2.1.1 Части 1 Документации, к участникам Конкурса установлено требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом».

Согласно части 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В этой связи требование Заказчика об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» не основано на положениях Закона о закупках и ограничивает количество потенциальных участников Конкурса.

Учитывая изложенное, установление требования по отсутствию на момент проведения Конкурса сведений об участниках Конкурса в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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.

Аналогичные требования к документации отражены в пункте 15.5.1 Положения о закупке «Любой участник конкурса вправе направить организатору конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации в письменной форме (на бланке участника или с печатью участника) и за подписью его руководителя или уполномоченного лица. Если указанный запрос поступил к организатору не позднее чем за 7 рабочих дней до окончания срока подачи заявок, он не позднее 3 рабочих дней со дня поступления указанного запроса обязан разместить ответ на официальном сайте. Если ответ на указанный запрос требует ответа заказчика, не являющегося организатором, то такой ответ должен быть размещен в течение 1 рабочего дня, следующего за днем получения ответа от заказчика. В ответе должен быть указан предмет запроса без указания участника конкурса, от которого поступил запрос. Если организатор конкурса не успевает разместить ответ на запрос за 3 рабочих дня до истечения срока подачи заявок, он должен перенести окончательный срок подачи заявок на количество дней задержки. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее сути.»

В соответствии с пунктом 2.1 Части 2 Документации «Любой участник конкурса

вправе направить организатору конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации... Участник должен обеспечить получение организатором конкурса такого запроса не позднее 7 (семи) рабочих дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.»

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Конкурса 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.

- - - В соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.
 - Согласно уведомлению ФАС России от 24.12.2015 № АЦ/74902/15 о принятии жалобы к рассмотрению, закупка приостанавливается в части заключения договора до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной площадки по существу.
 - - В соответствии с частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.
 - Вместе с тем, согласно извещению о приостановлении процедуры закупки от 25.12.2015 № 304/6963 Организатор торгов сообщает о приостановке процедуры проведения Конкурса в связи с принятием к рассмотрению ФАС России жалобы участника конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, полностью приостановившего процедуру закупки, нарушают часть 18 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу <...> От 16.12.2015 б/н (вх. От 21.12.2015 № 151264/15) на действия (бездействие)на действия (бездействие) заказчика АО «НИАЭП», организатора торгов АО «Атомкомплект» при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку по лоту №7284/436 К2-1,2-15 «Поставка системы обращения с РАО для сооружения энергоблоков №1 и №2 Курской АЭС» (извещение № 31503090459) обоснованной.

2. Признать АО «НИАЭП» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» , часть 18 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

- - - Выдать АО «НИАЭП» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранения выявленных нарушений.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.12.2015 № 223ФЗ-446/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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