

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1120/19

по результатам рассмотрения жалобы АО «Работы Взрывные Специальные» 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»

10.12.2019 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

представители АО «Концерн Росэнергоатом», АО «Атомкомплект», АО «Работы Взрывные Специальные» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу АО «Работы Взрывные Специальные» (далее – Заявитель) от 29.11.2019 № 1360/1 (вх. от 05.12.2019 № 215969-ИП/19) на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом», организатора АО «Атомкомплект» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу объектов незавершенного строительства Воронежской АСТ «Главный корпус/СВОиЦРМ», «Главный корпус/РО-1» (извещение № 31908376883), 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 АО «Работы Взрывные Специальные» (далее - Заявитель) от 29.11.2019 № 1360/1 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом» (далее — Заказчик), организатора АО «Атомкомплект» (далее - Организатор) при проведении Заказчиком, Организатором открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу объектов незавершенного строительства Воронежской АСТ «Главный корпус/СВОиЦРМ», «Главный корпус/РО-1» (извещение № 31908376883) (далее — Конкурс, Жалоба).

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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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.

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

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются (далее - ЕИС) информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об

осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 07.10.2019;
2. Начальная (максимальная) цена (НМЦ) договора – 1 473 273 409,75 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 07.11.2019;
4. Дата рассмотрения заявок — 27.11.2019;
5. Дата подведения итогов Конкурса — 06.12.2019;
6. На участие в Конкурсе подано 9 заявок, допущено к участию в Конкурсе 2 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, Организатором нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Организатора в письменных возражениях с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик и Организатор действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы Комиссия ФАС России

установила следующее.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято непропорциональное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

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

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

В соответствии с частью 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Подпунктами «а», «б» пункта 8.3 части 2 тома 1 Документации по итогам отборочной стадии 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. Основаниями для отказа в допуске является, в том числе несоответствие заявки по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено Документацией), содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения, а также в случае несоответствия участника закупки требованиям Документации.

1.

1. Согласно протоколу рассмотрения заявок от 20.11.2019 № 1/1910071065408 (далее – Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе, в том числе «на основании

подпунктов «а», «б» пункта 8.3 части 2 тома 1 Документации, а именно:

- «несоответствие заявки по составу требованиям подпункта 4.2 пункта 2.1.1 Части 1 Тома 1 конкурсной документации в части наличия достаточного для исполнения договора количества собственных или арендованных материально-технических ресурсов. Участником ООО «Р.В.С» не подтверждено наличие башенного крана типа СКР-2200 ЭМ (либо аналог) с грузоподъемностью 15-75 т., вылетом стрелы не менее 44 м. - не менее 2 ед.».

Согласно требованиям подпункта 4.2 пункта 2.1.1 части 1 тома 1 Документации участник должен иметь необходимое количество материально -технических ресурсов для выполнения работ по предмету закупки, а именно:

«- бульдозер типа Т-15.01 с мощностью двигателя не менее 176 кВт (либо аналог) – не менее 1 ед.

- экскаватор типа ЭО-3221А (либо аналог) с емкостью ковша не менее 0,8 м³– не менее 1 ед.;

- автомобиль бортовой полуприцеп типа КАМАЗ 54115 (либо аналог) грузоподъемностью не менее 20 т – не менее 3 ед.,

- автомобиль - самосвал типа КАМАЗ-65201 (либо аналог) грузоподъемностью не менее 20 т – не менее 4 ед.,

- башенный кран типа СКР-2200 ЭМ (либо аналог) с грузоподъемностью 15-75 т, вылетом стрелы не менее 44 м – не менее 2 ед.,

и другие».

При этом участник закупки в составе заявки должен представить соответствующие документы, подтверждающие наличие указанных материально-технических, кадровых и финансовых ресурсов у участника, а также их соответствие требованиям Документации.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки до заключения договора соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подписания договора. При этом вышеуказанные квалификационные требования Документации налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

1.2 Кроме того, согласно Протоколу Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании, в том числе:

- «несоответствие заявки по составу требованию подпункта 1.7 пункта 2.1.1 Части 1 Тома 1 конкурсной документации. В представленной форме 1.2 для участника АО «Р.В.С.» не указаны доли участия собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)».

Согласно требованиям подпункта 1.7 пункта 2.1.1 части 1 тома 1 Документации участник в составе заявки должен представить информацию от участника Конкурса, его субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей, в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров, с указанием долей участия в организации – по форме в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации (подраздел 5.1, форма 1.2 Документации).

Вместе с тем, в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций, в связи с чем Заказчик на любом из этапов Конкурса может отклонить заявку участника Конкурса, ввиду предоставления недостоверной информации о цепочке собственников, включая бенефициаров.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные требования Документации в части наличия у участника Конкурса соответствующих материально-технических, а также требование о предоставлении информации о всей цепочке собственников, включая конечных бенефициаров, до заключения договора и отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках, часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, по итогам рассмотрения жалоб ООО «Александр» и ООО «ПромДорСтрой» на действия Заказчика, Организатора при проведении Конкурса (далее – Жалобы) Комиссией ФАС России приняты решения от 12.11.2019 № 223ФЗ-1042/19 и от 04.12.2019 № 223ФЗ-1100/19, согласно которым Жалобы признаны обоснованными, в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках. При этом в соответствии с решением от 04.12.2019 № 223ФЗ-1100/19 Заказчику и Организатору выдано предписание от 04.12.2019 № 223ФЗ-1100/19 об отмене протоколов, составленных в ходе проведения Конкурса, возврате заявок, поданных на участие в Конкурсе, а также о необходимости внесения изменений в Документацию с учетом решения от 04.12.2019 № 223ФЗ-1100/19.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу АО «Работы Взрывные Специальные» (ИНН: 7445021390, ОГРН: 1126912000588) от 29.11.2019 № 1360/1 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом» (ИНН: 7721632827, ОГРН: 5087746119951), организатора АО «Атомкомплект» (ИНН: 7706738770, ОГРН: 1107746480490) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу объектов незавершенного строительства Воронежской АСТ «Главный корпус/СВОиЦРМ», «Главный корпус/РО-1» (извещение № 31908376883) обоснованной.
2. Признать АО «Концерн Росэнергоатом» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку предписание выдано ранее в соответствии с принятым решением от 04.12.2019 № 223ФЗ-1100/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу
Управления контроля размещения государственного заказа
ФАС России материалы дела от 10.12.2019 № 223ФЗ-1120/19
для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об
административных правонарушениях.

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