

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-627/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.04.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

при участии:

от АО «Концерн Росэнергоатом» - <...> (по доверенности от 04.10.2017 № 9/408/2017-ДОВ),

в отсутствие: ООО «Астра Групп», (уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящей жалобы письмами Московского УФАС России от 04.04.2018 № ИГ/15922/18),

рассмотрев жалобу ООО «Астра Групп» (далее также - Заявитель) на действия заказчика — АО «Концерн Росэнергоатом» (далее также - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку рабочей документации по модернизации кабельных помещений здания 401 энергоблока № 2 Ленинградской АЭС (реестровый № 31806244182) (далее — Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в установлении неравнозначных размеров штрафных санкций в отношении Заказчика и исполнителя за ненадлежащее исполнение договора, а также в установлении в Закупочной документации неправомερных требований к участникам Закупки, ограничивающих конкуренцию.

Заказчик с доводом жалобы Заявителя не согласился и представил письменные возражения.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований указанного закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ), указанным Федеральным законом, 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.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках в редакции, действовавшей на дату объявления Закупки, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования 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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) размещен Единый отраслевой стандарт закупок (далее - ЕОСЗ) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», к которой Заказчик присоединился.

15.03.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Датой окончания подачи заявок определено 10.04.2018.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Заявитель обжалует установление в подразделе 4.2 Технического задания, а также в подпункте 6.3.4 Проекта договора условия о согласовании рабочей документации с Генеральным проектировщиком АО «Атомпроект».

По мнению Заявителя, вышеуказанное положение необоснованно ограничивает конкуренцию и содержит преимущественные условия участия в Закупке отдельного лица, так как Закупочная документация не содержит запрета на участие

в конкурентной процедуре АО «Атомпроект», являющегося Генеральным проектировщиком, что создает преимущественное положение по отношению к другим участникам Закупки ввиду отсутствия необходимости нести расходы на согласование документации.

Комиссия, исходя из фактических обстоятельств, установила следующее.

В своих возражениях Заказчик указывает, что в соответствии с приказом Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» от 15.11.2012 № 1/1049-П Генеральным проектировщиком Ленинградской АЭС является АО «Атомпроект» (правопреемник ОАО «ГИ ВНИПИЭТ»).

Полномочия, права и ответственность организации, исполняющей функции Генерального проектировщика определены в приложении 1 «Положение об организации — генеральном проектировщике АЭС» (далее — Положение) к приказу Федерального агентства по атомной энергии от 13.07.2007 № 369.

Согласно пункту 5 Положения Генеральный проектировщик согласовывает в процессе проектирования принципиальные технические решения, принимаемые субподрядными организациями, обеспечивает и координирует разработку рабочей документации, обеспечивает полное соответствие технических решений, закладываемых в проект АЭС, требованиями федеральных норм и правил по ядерной, радиационной, пожарной и технической безопасности, утвержденных стандартов и указаний, регламентирующих деятельность по проектированию, сооружению, эксплуатации и вводу в эксплуатацию энергоблоков АЭС, а также объектов, относящихся к атомной энергетике.

Из указанных положений следует, что Генеральный проектировщик несет ответственность за принимаемые решения, в связи с чем требование о согласовании рабочей документации к Генеральным проектировщикам является обоснованным и отвечает действительным потребностям Заказчика.

Кроме того, в состав начальной максимальной цены входит стоимость согласования рабочей документации с Генеральным проектировщиком АО «АТОМПРОЕКТ». Данные расходы являются одинаковыми для всех участников Закупки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о недоказанности факта нарушений прав и законных интересов Заявителя и признает данный довод жалобы необоснованным.

В соответствии с частью 1.2 статьи 5.1 ЕОСЗ при подготовке к проведению Закупки к исключительной компетенции Заказчика относится определение условий договора, подлежащего заключению по итогам Закупки.

Требований по определению в договоре размеров неустоек в ЕОСЗ не содержится.

Пунктом 2 статьи 1 и статьей 421 ГК РФ установлена свобода договора, на основании которого граждане и юридические лица свободны в заключении договора и свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора, а также в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно пункту 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Неустойкой признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК РФ).

Неустойка является одним из способов обеспечения исполнения обязательств по договору и определяется по соглашению сторон для обеспечения надлежащего исполнения условий договора.

Учитывая необязательность участия ООО «Астра Групп» в данной процедуре, в том числе в случае несогласия с условиями, размещенного в составе Документации проекта договора, ООО «Астра Групп» вправе не принимать участие в закупочной процедуре.

Из изложенного следует, что при проведении процедуры закупки заказчик вправе самостоятельно определять условия договора, подлежащего заключению по результатам закупочной процедуры, при этом условия, включаемые в договор не должны противоречить действующему законодательству Российской Федерации, в том числе ГК РФ, Закону о закупках и ЕОСЗ.

Также Заказчик обратил внимание Комиссии на заключение Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом» от 06.04.2018 № 9-АК/34-Пр, в котором отмечено, что нарушений при подготовке договора в составе Документации, в части установления требований Заказчиком, противоречащих действующему законодательству выявлено не было.

Таким образом, с учетом обстоятельств изложенных выше, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Астра Групп» (ИНН:6674359573, ОГРН:1106674013071) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (ИНН: 7721632827, ОГРН: 5087746119951) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.04.2018 № НО/15922/18.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.