

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-838/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КБ Технаб» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки 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»

22.10.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «КБ Технаб»: <...>,

АО «Концерн Росэнергоатом»: <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференцсвязи жалобу ООО «КБ Технаб» от 12.10.2020 № 6470 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн «Росэнергоатом» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку гидроамортизаторов для комплектации проекта «Раскрепление оборудования и трубопроводов 1 контура энергоблока № 4 Нововоронежской АЭС от сейсмических и динамических воздействий» (извещение № 32009251349) 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 ООО «КБ Технаб» (далее – Заявитель) от 13.10.2020 № 6470 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн «Росэнергоатом» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку гидроамортизаторов для комплектации проекта «Раскрепление оборудования и трубопроводов 1 контура энергоблока № 4 Нововоронежской АЭС от сейсмических и динамических воздействий» (извещение № 32009251349) (далее – Жалоба, 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.

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 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» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 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.

18.06.2020 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, а также информации, размещенной в ЕИС:

1.

1.

1. дата окончания подачи заявок — 20.07.2020;
2. дата рассмотрения заявок — 08.10.2020;
3. дата подведения итогов закупки — 08.10.2020;
4. начальная (максимальная) цена договора – 120 851 228, 64 **рублей;**
5. **на участие в Конкурсе подано 3 заявки, из них 2 заявки признаны соответствующими требованиям Документации.**

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

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

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 и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

При этом согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 8.3 части 2 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. При этом основанием для отказа в допуске является, в том числе несоответствие участника закупки требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 3.3 раздела 2.1.1 части 1 Документации изготовитель, указанный в заявке участника как изготовитель предлагаемого оборудования, должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2017-2020 гг. работы по изготовлению оборудования 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по НП-001 в количестве не менее 1 (одной) единицы.

При этом с целью подтверждения соответствия указанному требованию участник в составе заявки должен представить следующие документы:

«справка об опыте выполнения договоров (подраздел 5.1, Форма 3) в формате Word или Excel (желательно в Excel) с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в

соответствии с правилами бухгалтерского учета:

1. документов, подтверждающих состав услуг, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (номер и дата);
- перечень оказанных работ и(или) услуг;
- - класс безопасности поставленного оборудования по НП-001.

2. документов, подтверждающих исполнение работ и(или) услуг, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- - реквизиты договора (номер и дата);

- перечень переданного и принятого заказчиком по договору оборудования;

- класс безопасности поставленного оборудования по НП-001;
- количество изготовленного оборудования.

1.

1.

3. документ, подтверждающий участие в данной поставке участника закупки, а именно: план качества, разработанный согласно федеральным нормам и правилам в области использования атомной энергии, подписанный представителем заказчика по договору, содержащий следующие сведения:

- наименование изготовителя;
- подписи представителя заказчика и данного изготовителя по договору о выполнении технологических операций по изготовлению оборудования и проведении контроля за качеством;
- подпись и штамп представителя уполномоченного органа (органа государственного регулирования безопасности при использовании атомной энергии) о приемочной инспекции, за исключением случая, если договором между заказчиком по договору и изготовителем не предусмотрено привлечение такого уполномоченного органа.

В соответствии с протоколом рассмотрения и 08.05.2020 №

1/2003251065074 Заявителю отказано в допуске ввиду «несоответствие

изготовителя требованию пункта 3.3) подраздела 2.1.1 Раздела 2 Части 1 Тома 1 закупочной документации в части наличия в рамках заключенных договоров завершённых в 2017-2020 гг. работ по изготовлению оборудования 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по НП-001 в количестве не менее 1 (одной) единицы. Согласно представленной в составе заявки на участие в закупке Таблице 2 Формы 3 «Справка об опыте выполнения договоров» и копиям подтверждающих документов у изготовителя оборудования ООО «ПИТЕРАТОММАШ» требуемый опыт отсутствует. Продукция (ЗИП ГЦН, клетки для хранения бочек ТРО) изготавливаемая ООО «ПИТЕРАТОММАШ», указанная в справке об опыте изготовления и документах, подтверждающих поставку, предоставленных в составе заявки участника - не является оборудованием».

Вместе с тем, не все участники закупки могут являться производителями предлагаемого к поставке товара по предмету закупки, при этом участники, не являющиеся производителями, могут не обладать на момент подачи заявки документами, подтверждающими наличие у производителя предлагаемого к поставке товара опыта производства с целью представления в составе заявки, в связи с чем предоставление вышеуказанных документов с целью подтверждения квалификации участника закупки может зависеть от волеизъявления третьих лиц.

При этом в соответствии с положениями Закона о закупках заказчик вправе производить оценку сведений, имеющих отношение непосредственно к участнику закупки либо качеству товаров, работ и услуг, которые такой участник предлагает с целью выявления квалифицированного исполнителя обязательств по договору, заключаемому по итогам проведения закупки.

Учитывая изложенное, вышеуказанные положения Документации ставят участников закупки, не являющихся производителями предлагаемого к поставке товара, в неравное положение и ограничивают количество участников закупки, что не соответствует требованиям Закона о закупках.

Кроме того, отсутствие у изготовителя предлагаемого к поставке товара и у участника закупки опыта по предмету закупки, а также подтверждающих документов, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего указанное требование и отклонившего заявку Заявителя по

вышеуказанному основанию Документации, ограничивают количество участников Конкурса, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают 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.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «КБ Технаб» (ИНН: 7701587911, ОГРН: 1057746436000) от 13.10.2020 № 6470 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом» (ИНН: 7721632827, ОГРН: 5087746119951) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку гидроамортизаторов для комплектации проекта «Раскрепление оборудования и трубопроводов 1 контура энергоблока № 4 Нововоронежской АЭС от сейсмических и динамических воздействий» (извещение № 32009251349) обоснованной.
2. Признать АО «Концерн Росэнергоатом» нарушившим 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».

1.

1.

3. Выдать АО «Концерн Росэнергоатом» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 22.10.2020 № 223ФЗ-838/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля

размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.10.2020 № 223ФЗ-838/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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