

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19102/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.12.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «Кимрская фабрика им. Горького», АО «Концерн Росэнергоатом», филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградская атомная станция»,

рассмотрев жалобу АО «Кимрская фабрика им. Горького» (далее - Заявитель) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (далее — Заказчик) и филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградская атомная станция» (далее — Организатор торгов) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты органов дыхания (реестровый №32211904745) (далее — Закупка) (далее - Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика и Организатора торгов при проведении Закупки, в том числе перенаправленная письмом ФАС России от 16.12.2022 № 28/113922/22.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Настоящее заседание Комиссии было проведено в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, при этом в части доводов о возможном нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции данная жалоба принята в работу в рамках статьи 44 Закона о защите конкуренции и ответ будет дан дополнительно.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 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 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы нарушения со стороны Заказчика и Организатора торгов выражены в неправомерном установлении положений конкурсной документации, а именно:

1. Неправомерно установлен размер ПДК защиты органов дыхания от аэрозолей (пыль, дым, туман), в том числе радиоактивных.
2. Неправомерно установлен размер коэффициента проникания.
3. Неправомерно установлен размер начального сопротивления воздушному потоку полумаски.
4. Неправомерно установлено требование о предоставлении при поставке товара сертификата соответствия системы оценки соответствия в области использования атомной энергии, выданный органом по сертификации с аккредитацией в Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом».
5. Заказчик и Организатор закупки создали преимущественные условия для участия и победы единственного участника - ООО «Респираторный комплекс», в связи с тем, что данная организация является единственным обладателем

сертификата соответствия системы оценки соответствия в области использования атомной энергии, выданный органом по сертификации с аккредитацией в Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом».

Заказчик и Организатор с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

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

В силу части 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 30.11.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере — 10 346 472,00.

Согласно пункту 2.1.2 документации продукция должна соответствовать требованиям, указанным в Томе 2 «Техническая часть» закупочной документации.

В соответствии с подразделом 4.1 Технического задания:

| Наименование | Основные технические характеристики товара | Ссылка на нормативный документ, который устанавливает технические требования к поставке товаров (ГОСТ, чертеж, ТУ, иной нормативный документ) |
|---------------------------------|---|--|
| Респиратор RK 6730 (или аналог) | <p>Складная полумаска класса защиты FFP3 с регулируемыми эластичными ремнями крепления/оголовьем без клапана выдоха для защиты органов дыхания от аэрозолей (пыль, дым, туман), в том числе радиоактивных, до 50 ПДК. Фильтрующая полумаска должна быть в собранном виде со всеми необходимыми элементами в индивидуальной запечатанной упаковке. Изделие должно быть устойчивым к механическому и температурному воздействию. Фильтрующая полумаска не должна иметь дополнительных элементов по полосе обтюрации.</p> <p>Длительность использования должна быть рассчитана на одну рабочую смену (NR).</p> <p>Состав материалов должен включать внутренний и наружный слой из нетканых материалов. Фильтрующая полумаска должна иметь эластичные ремни с фиксатором натяжения. Изделие должно быть испытано на</p> | <p>ТР ТС 019/2011;</p> <p>ГОСТ 12.4.294-2015;</p> <p>СП 2.6.1.2612-10;</p> <p>Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 28 октября 2003 г. № 156 (СанПин 2.2.8.48-03);</p> <p>ГОСТ 12.4.217-2001.</p> <p>Документы подтверждающие качество продукции:</p> <p>- Сертификат соответствия продукции требованиям ТР ТС 019/2011, выданный аккредитованным органом по сертификации;</p> <p>- Сертификат соответствия системы оценки соответствия в области использования</p> |

| | | |
|--|--|--|
| | <p>устойчивость к запылению. Коэффициент проникания не должен превышать 2%. Начальное сопротивление воздушному потоку полумаски при расходе 30 дм³/мин на вдохе не должно составлять более 50 Па, при 95 дм³/мин на вдохе – не более 300 Па, при 160 дм³/мин на выдохе – не более 300 Па. Санитарно-гигиенические параметры должны соответствовать требованиям, перечисленным по Приложению №3 к ТР ТС 019/2011.</p> | <p>атомной энергии, выданный органом по сертификации с аккредитацией в Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом"</p> <p>- Протоколы испытаний продукции, являющихся основанием для выдачи сертификатов соответствия продукции, выданные аккредитованной испытательной лабораторией.</p> |
| <p>Респиратор Алина -317 с клапаном (или аналог)</p> | <p>Неформованная нескладная фильтрующая полумаска класса защиты FFP3 универсального размера с регулируемые эластичными ремнями крепления/оголовьем и клапаном выдоха для защиты органов дыхания от аэрозолей (пыль, дым, туман), в том числе радиоактивных, до 50 ПДК. Фильтрующая полумаска должна быть в собранном виде со всеми необходимыми элементами в индивидуальной запечатанной упаковке. Изделие должно быть устойчивым к механическому и температурному воздействию. Фильтрующая полумаска не должна иметь дополнительных элементов по полосе обтюрации. Длительность использования должна быть рассчитана на одну рабочую смену (NR). Состав материалов должен включать внутренний и наружный слой из нетканых материалов. Фильтрующая полумаска должна иметь эластичные ремни с фиксатором натяжения. Изделие должно быть испытано на устойчивость к запылению. Коэффициент проникания не должен превышать 2%. Начальное сопротивление воздушному потоку полумаски при расходе 30 дм³/мин на вдохе не должно составлять более 50 Па, при 95 дм³/мин на вдохе – не более 300 Па, при 160 дм³/мин на выдохе – не более 300 Па. Корпус клапана выдоха, смонтированный в фильтрующую полумаску, должен выдерживать силу растяжения 10 Н в течение 10</p> | <p>ТР ТС 019/2011;</p> <p>ГОСТ 12.4.294-2015;</p> <p>СП 2.6.1.2612-10;</p> <p>Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 28 октября 2003 г. № 156 (СанПин 2.2.8.48-03);</p> <p>ГОСТ 12.4.217-2001.</p> <p>Документы подтверждающие качество продукции:</p> <p>- Сертификат соответствия продукции требованиям ТР ТС 019/2011, выданный аккредитованным органом по сертификации;</p> <p>- Сертификат соответствия системы оценки соответствия в области использования атомной энергии, выданный органом по сертификации с аккредитацией в Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом"</p> <p>- Протоколы испытаний продукции, являющихся основанием для выдачи сертификатов соответствия продукции, выданные аккредитованной испытательной лабораторией</p> |

| |
|--|
| секунд. Санитарно-гигиенические параметры должны соответствовать требованиям, перечисленным по Приложению №3 к ТР ТС 019/2011. |
|--|

1. Оценивая данный довод жалобы, Комиссия установила следующее.

Из раздела 4.1 Технического задания следует, что защита органов дыхания от аэрозолей (пыль, дым, туман), в том числе радиоактивных, должна быть до 50 ПДК.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что требование к коэффициенту защиты, установленное по п. 4.5 ТР ТС 019/2011, позволяет рассчитать максимальное ограничение по области применения респиратора.

По п. 3.4 ГОСТ 12.4.299-2015 установлено определение термина коэффициент защиты на рабочем месте: отношение концентрации определенного вредного вещества в воздухе рабочей зоны вне лицевой части СИЗОД к его концентрации под лицевой частью нормально функционирующего СИЗОД при условии соблюдения требований к правильному надеванию, подгонке и использованию СИЗОД. Данное определение уточняет принцип расчета показателя по отношению к СИЗОД, которые применяются для защиты от вредных факторов воздуха рабочей зоны.

По п. 9.2.5 ТР ТС 019/2011 установлена соответствующая определению формула для определения показателя:

$$K_3 = C_{з.д.} / C_{вд}$$

где $C_{з.д.}$ - максимально возможная концентрация вещества на рабочем месте (вне лицевой части), %;

$C_{вд}$ - концентрация вещества в зоне дыхания под лицевой частью, %.

С учетом того, что концентрация в лицевой части $C_{вд}$ должна быть в пределах ПДК, при минимально допустимом коэффициенте защиты 50, установленном к СИЗОД для защиты от радиоактивных веществ, следует, что максимально возможная концентрация вещества на рабочем месте $C_{з.д.}$ должна быть до 50 ПДК.

Таким образом, Заказчик указал, что им было установлено ограничение по области применения респираторов с учетом требования к показателю коэффициента защиты, установленному по ТР ТС 019/2011.

Заказчик пояснил, что в данном случае, при расчете им применялись значения $C_{з.д.} = 100$, $C_{вд} = 2\%$.

При этом, Комиссия отмечает, что согласно разделу 4.1 Технического задания технические требования к поставке товаров устанавливают ТР ТС 019/2011; ГОСТ 12.4.294-2015; СП 2.6.1.2612-10; Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 28 октября 2003 г. № 156 (СанПин 2.2.8.48-03); ГОСТ 12.4.217-2001. В данном перечне отсутствует ГОСТ 12.4.299-2015.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации должны быть установлены требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика

Таким образом, Заказчик должен был руководствоваться положениями ГОСТ 12.4.217-2001, требование к соответствию которому было установлено им в Техническом задании согласно его потребности.

При этом при осуществлении испытаний СИЗОД по ГОСТ 12.4.217-2001 показатель Свд допустим в пределах 0,1 — 0,4 %.

При этом Заказчиком не приведено необходимости использования при расчете показателя Свд в размере 2 % (в рамках иного метода испытания).

Таким образом, при использовании корректного расчета в соответствии с положениями ГОСТ 12.4.217-2001, полученное значение концентрации вещества в зоне дыхания под лицевой частью составил более 50 ПКД.

Также в подпункте 5 пункта 4.5 ТР ТС 019/2011 указано, что:

- коэффициент защиты фильтрующих средств индивидуальной защиты органов дыхания с лицевыми частями из фильтрующих материалов от радиоактивных аэрозолей должен быть не менее 50, а сопротивление вдоху и выдоху - не более 60 Па при расходе постоянного воздушного потока 30 дм/мин для противогазоаэрозольных средств индивидуальной защиты органов дыхания и не более 50 Па при расходе постоянного воздушного потока 30 дм/мин для противоаэрозольных средств индивидуальной защиты органов дыхания;

- коэффициент защиты фильтрующих средств индивидуальной защиты органов дыхания с лицевыми частями из изолирующих материалов от радиоактивных аэрозолей должен быть не менее 500, а сопротивление вдоху и выдоху - не более 200 Па при расходе постоянного воздушного потока 30 дм/мин.

Согласно положениям документации состав материалов должен включать внутренний и наружный слой из нетканых материалов, при этом, Заказчиком не указано, из каких материалов (фильтрующих или изолирующих) должны быть произведены предлагаемые к поставке средства индивидуальной защиты.

Таким образом, Заказчик неправоммерно применяет абзац 3 подпункта 5 пункта 4.5 ТР ТС 019/2011, так как вышеназванное положение имеет отношение исключительно к фильтрующим средствам индивидуальной защиты органов дыхания с лицевыми частями из фильтрующих материалов.

В силу изложенного, Заказчиком неправоммерно произведен расчет параметра защиты органов дыхания.

Таким образом, формирование положений документации в оспариваемой части неправомерно, а в действиях Заказчика Комиссия усматривает нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Относительно довода жалобы о неправомерном установлении размера начального сопротивления воздушному потоку полумаски Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с разделом 4.1 документации начальное сопротивление воздушному потоку полумаски при расходе 30 дм³/мин на вдохе не должно составлять более 50 Па, при 95 дм³/мин на вдохе – не более 300 Па, при 160 дм³/мин на выдохе – не более 300 Па.

В обоснование неправомерности требований документации Заявитель ссылается на пункт 7.16 ГОСТ 12.4.294-2015. При этом, Комиссия отмечает, что согласно данному пункту начальное сопротивление воздушному потоку, оказываемое фильтрующей полумаской, должно быть минимальным и не должно превышать значений, указанных в таблице 2.

Таблица 2 - Начальное сопротивление постоянному воздушному потоку.

| Класс фильтрующей полумаски | Максимальное допустимое сопротивление, Па | | |
|-----------------------------|---|-----------------------------|--|
| | на вдохе | | на выдохе при 160 дм ³ /мин |
| | при 30 дм ³ /мин | при 95 дм ³ /мин | |
| FFP3 | 100 | 300 | 300 |

Таким образом, согласно ГОСТ 12.4.294-2015 начальное сопротивление постоянному воздушному потоку не должно превышать 100 Па при вдохе при 30 дм³/мин. Показатель, установленный в Техническом задании составляет - при расходе 30 дм³/мин на вдохе не более 50 Па.

В силу изложенного, установленный Заказчиком параметр не противоречит ГОСТ 12.4.294-2015.

При этом, Заказчик указывает, что согласно п. 4.3.2. СанПиН 2.2.8.48-03 сопротивление фильтрующих СИЗОД без принудительной подачи воздуха постоянному воздушному потоку 30 дм³/мин. в зависимости для респираторов 3 класса защиты должно быть не более 60 Па.

Согласно пп. 5 п. 4.5 ТР ТС 019/2011 сопротивление воздушному потоку для противоаэрозольных средств индивидуальной защиты органов дыхания должно быть не более 50 Па при расходе постоянного воздушного потока 30 дм³/мин.

При этом, Комиссия повторно отмечает, что, согласно положениям документации, неясно из каких материалов требуется поставить средства индивидуальной защиты органов дыхания.

Таким образом, ввиду того, что в Техническом задании нет указания на вид

материала, Заказчик неправомерно применяет требования абзаца 3 подпункта 5 пункта 4.5 ТР ТС 019/2011, поскольку названный технический регламент допускает установление более 50 Па при использовании изолирующих материалов в СИЗОД.

При этом на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что его потребности удовлетворяет также сопротивление фильтрующих СИЗОД более 100 Па.

В свою очередь доводы Заказчика о возможности предложения товара с эквивалентными характеристиками, в том числе указанного Заявителем СИЗОД производства со значением сопротивление фильтрующих 200 Па как улучшенной характеристики отклоняются Комиссией как несостоятельные, поскольку из условий Технического задания следует, что предельным значением сопротивления фильтрующих является 100 Па, в связи с чем при подборе эквивалентного товара потенциальные участники руководствуются параметрами оборудования, указанного в Техническом задании.

Как было указано ранее, пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках на Заказчика возложена обязанность по формированию требования к закупаемым товарам в соответствии с собственной потребностью, в связи с чем потенциальные участники не могут изменять заданные Заказчиком параметры в виде требований к товару, минуя установленные предельные значения.

Принимая во внимание позицию Заказчика о возможности удовлетворения потребности Заказчика в конкретном товаре — СИЗОД с параметром сопротивления фильтрующих более 100 Па, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом отражена потребность в отношении спорного параметра, в связи с чем Закупочная документация подлежит корректировке.

Таким образом, Комиссия отмечает, что формирование положений документации в оспариваемой части неправомерно, а в действиях Заказчика Комиссия усматривает нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности указанных доводов жалобы и необходимости выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания.

2. Относительно довода жалобы о неправомерном установлении размера коэффициента проникания Комиссия отмечает следующее.

Согласно разделу 4.1 Технического задания коэффициент проникания не должен превышать 2%.

Заявитель указывает, что согласно пункту 7.9.2 ГОСТ 12.4.294-2015 для требуемого Заказчику класса защиты респиратора FFP3 установлен максимальный коэффициент проницаемости тест-аэрозоля не более 1%. В связи с этим, установленное требование документации противоречит ГОСТ 12.4.294-2015.

При этом, Комиссия установила, что в Техническом задании установлено требование к коэффициенту проникания. Требования к коэффициенту проницаемости документации не содержит.

В соответствии с пунктом 7.9.1 ГОСТ 12.4.294-2015 коэффициент проникания для респираторов класса защиты FFP3 не должен превышать 2%.

Таким образом, установленное Заказчиком требование полностью соответствует ГОСТ 12.4.294-2015.

В силу изложенного, данный довод жалобы признается необоснованным, а в действиях Заказчика Комиссия не усматривает нарушений действующего законодательства.

4-5. Относительно данных доводов жалобы Комиссия отмечает следующее.

Согласно разделу 4.1 Технического задания документами, подтверждающими качество продукции, являются:

- Сертификат соответствия продукции требованиям ТР ТС 019/2011, выданный аккредитованным органом по сертификации;
- Сертификат соответствия системы оценки соответствия в области использования атомной энергии, выданный органом по сертификации с аккредитацией в Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом»;
- Протоколы испытаний продукции, являющихся основанием для выдачи сертификатов соответствия продукции, выданные аккредитованной испытательной лабораторией.

В соответствии с Федеральным законом от 01.12.2007 № 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», Росатом осуществляет работы по стандартизации в области использования атомной энергии (статья 10 п.12), в том числе формирование, ведение и актуализацию сводного перечня документов по стандартизации в соответствии с Положением о стандартизации в отношении продукции (работ, услуг), для которой устанавливаются требования, связанные с обеспечением безопасности в области использования атомной энергии, а также процессов и иных объектов стандартизации, связанных с такой продукцией, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 12.07.2016 № 669.

Согласно п. 18 Постановления Правительства РФ от 15.06.2016 № 544 «Об особенностях оценки соответствия продукции, для которой устанавливаются требования, связанные с обеспечением безопасности в области использования атомной энергии, а также процессов ее проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации, утилизации и захоронения» оценка соответствия продукции в форме обязательной сертификации осуществляется в отношении продукции, включенной в перечень продукции, оценка соответствия которой осуществляется в форме обязательной сертификации, который утверждается федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление федерального государственного надзора в области использования атомной энергии, по представлению Корпорации и по согласованию с ней.

Обязательную сертификацию продукции осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации в области использования атомной энергии органы по сертификации продукции.

Результаты обязательной сертификации оформляются сертификатом соответствия продукции.

В соответствии с п. 52 Перечня продукции, которая подлежит обязательной сертификации и для которой устанавливаются требования, связанные с обеспечением безопасности в области использования атомной энергии, утвержденного Приказом Ростехнадзора от 21.07.2017 № 277, средства индивидуальной защиты органов дыхания фильтрующие от химических факторов и радиоактивных веществ подлежат обязательной сертификации в области использования атомной энергии.

Таким образом, требование о наличии сертификата в области использования атомной энергии установлено на основании нормативных правовых актов, регламентирующих деятельность Госкорпорации «Росатом».

Одновременно с этим, на заседании Комиссии Заявитель подтвердил, что данная продукция подлежит обязательной сертификации.

Таким образом, требование о наличии сертификата соответствия системы оценки соответствия в области использования атомной энергии установлено Заказчиком правомерно в полном соответствии с требованиями действующего законодательства.

Также Заказчик пояснил, что сертификат в области использования атомной энергии требуется при поставке продукции и не может ограничивать участников при подаче заявки, поскольку его предоставление необходимо при поставке соответствующего товара.

При этом, Заявителем также оспаривается наличие данного сертификата у ООО «Респираторный комплекс», а также невозможность его получения Заявителем.

Комиссия отмечает, что Ассоциацией по сертификации «Русский Регистр» был выдан ООО «Респираторный комплекс» сертификат соответствия системы оценки соответствия в области использования атомной энергии № ОИАЭ.RU.123(ОС).00082. Данный сертификат имеет срок действия с 24.05.2021 по 23.05.2024, то есть является действующим в настоящее время. Комиссия установила, что данный сертификат не был отменен или отозван. Также, как было установлено на заседании Комиссии, требование о наличии данного сертификата правомерно.

Комиссия обращает внимание, что антимонопольный орган не уполномочен рассматривать вопросы действительности выданных сертификатов. Также Комиссия отмечает, что отношения между Заявителем и Ассоциацией по сертификации «Русский Регистр» являются гражданско-правовыми и не относятся к процедуре проведения оспариваемой закупки.

В силу изложенного, данные доводы жалобы признаются необоснованными, а в действиях Заказчика Комиссия не усматривает нарушений действующего законодательства.

При этом, Комиссия принимает во внимание, что действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя, Заявителем Комиссии не представлено.

В свою очередь Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений.

В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия приходит к выводу о частичной обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Кимрская фабрика им. Горького» на действия АО «Концерн Росэнергоатом» и филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Ленинградская атомная станция» при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.