

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15348/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.09.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

рассмотрев жалобу ООО «БИНСЕЛ ГРУПП» (далее — Заявитель) на действия АО «ТВЭЛ» (далее — Заказчик) при проведении упрощенной закупки на право заключения договора на оказание консалтинговых услуг по разработке стратегии продаж имущественного комплекса ПАО «НЗХК» участок «Макеты-2» и разработке стратегии продаж имущественного комплекса ПАО «НЗХК» участок «Машиностроительный комплекс» (реестровый № 32110573842, 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.

Заявитель в своей жалобе оспаривает положений конкурсной документации.

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 закупок 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в своей жалобе указывает, что закупочная документация Заказчика содержит положения ограничивающие конкуренцию, так в соответствии с разделом 4.3. «Требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям»:

Согласно решению постоянно действующей комиссии АО «ТВЭЛ» (протокол ПДЗК от 01.07.2021 № 4-06.1/249-Пр-3) на данный запрос заявок на участие в закупке принимаются предложения от 10 компаний, являющихся лидерами рынка консалтинговых услуг России, согласно списку крупнейших российских консалтинговых групп и компаний (2021 год), а именно:

1. ООО «Эрнст энд Янг»
2. АО «ПрайсвотерхаусКуперс Аудит»
3. АО «КПМГ»
4. БДО Юникон Консалтинг
5. ООО «ЭсАрДжи-Консалтинг»
6. HLB Energy Consulting
7. ООО «Научно-производственная фирма «Информаудитсервис»
8. Strategy Partners Group («Стратеджи Партнерс Групп»)
9. АО «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»
10. ООО «НЕКСИА СИ АЙ ЭС»

По мнению Заявителя Заказчик необоснованно ограничил круг участников закупочной процедуры, тем самым нарушил право Заявителя участвовать в Закупке.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, и на заседании Комиссии пояснил следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при проведении закупок заказчики должны руководствоваться, в том числе, принятым в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации положения о закупке.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок.

В соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках, неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным для конкурентных закупок, а именно:

- информация о закупке может не сообщаться заказчиком через ЕИС, могут не направляться приглашения минимально установленному кругу лиц (не менее чем двум);

- при проведении закупки может не обеспечиваться конкуренция между участниками закупки;

- правила описания предмета закупки, предусмотренные Законом 223-ФЗ, могут не соблюдаться.

Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии с указанными выше положениями Закона о закупках в Госкорпорации «Росатом» было принято и действует положение о закупке – Единый отраслевой стандарт закупок (Положение о закупке) Госкорпорации «Росатом» (далее – ЕОСЗ).

Согласно терминам и определениям ЕОСЗ, под одним из способов неконкурентной закупки понимается закупка у единственного поставщика путем проведения **упрощенной закупки** (далее - упрощенная закупка).

Порядок и правила проведения неконкурентных закупок предусмотрены статьи 4.2.2 ЕОСЗ, разделом 6 приложения № 12 к ЕОСЗ.

Часть 1 статьи 4.2.2 содержит перечень способов закупок у единственного поставщика, среди которых назван и способ «упрощенная закупка».

Одним из оснований проведения упрощенной закупки, предусмотренным п.п. г) п. 2 ч. 1 ст. 4.2.2 ЕОСЗ, является решение Разрешающего органа.

В соответствии с частью 3 статьи 3.3 ЕОСЗ, Разрешающий орган - это отдельный субъект закупочной деятельности, в качестве которого выступает постоянно действующая закупочная комиссия (ПДЗК). В АО «ТВЭЛ», в соответствии с Приказом от 16.02.2016 № 4/39-п, создана и функционирует ПДЗК АО «ТВЭЛ».

Функции и полномочия ПДЗК определяются приложением № 5 к ЕОСЗ, распорядительными документами генерального директора Госкорпорации

«Росатом» (п. а) ч. 1 ст. 3.2 ЕОСЗ), а также не противоречащими ЕОСЗ распорядительными документами заказчиков – владельцев ПДЗК.

Согласно п.п. 1 и 17 Полномочий разрешающего органа и условий их осуществления для заказчиков (приложение № 5 к ЕОСЗ), к компетенции ПДЗК отнесено определение порядка и/или условий проведения закупок, отличных от положений, установленных ЕОСЗ, и согласование применения конкурентных и неконкурентных способов закупок соответственно.

В соответствии с решением по вопросу 6 повестки, указанным в Выписке из протокола очного заседания ПДЗК АО «ТВЭЛ» от 01.07.2021 № 4-06.1/249-Пр-3, в связи со срочной необходимостью реализации активов, учитывая сложную текущую конъюнктуру рынка промышленной недвижимости (предложение в данном сегменте превышает спрос), для целей разработки результативных стратегий продаж (гарантирующих своевременный результат), ПДЗК АО «ТВЭЛ» принято решение о проведении данной закупки неконкурентным способом «упрощенная закупка», а также о проведении данной неконкурентной закупки среди 10 компаний, являющихся лидерами рынка консалтинговых услуг Российской Федерации согласно списку крупнейших российских консалтинговых групп и компаний в 2021 году, а именно:

1. ООО «Эрнст энд Янг»
2. АО «ПрайсвотерхаусКуперс Аудит»
3. АО «КПМГ»
4. БДО Юникон Консалтинг
5. ООО «ЭсАрДжи-Консалтинг»
6. HLB Energy Consulting
7. ООО «Научно-производственная фирма «Информаудитсервис»
8. Strategy Partners Group («Стратеджи Партнерс Групп»)
9. АО «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»
10. ООО «НЕКСИА СИ АЙ ЭС»

При определении списка крупнейших компаний Заказчик руководствовался рейтингом крупнейших российских консалтинговых компаний и групп на 2021 год, размещенным на сайте «RAEX Rating Review» (интернет-СМИ, Свидетельства о регистрации: ПИ №ФС 77-74384 и ЭЛ №ФС 77-74383 от 30.11.2018).

Из рейтинга крупнейших консалтинговых компаний и групп выбирались компании, специализирующиеся на консалтинговых услугах по предмету данной закупочной процедуры (консалтинг в сфере продаж имущественных комплексов, недвижимости и т.п.).

В полном соответствии с положениями ЕОСЗ, на основании решения разрешающего органа ПДЗК АО «ТВЭЛ» в данной закупочной процедуре было установлено условие об ограничении круга потенциальных поставщиков 10

(десятью) крупнейшими компаниями на рынке консалтинговых услуг Российской Федерации.

В соответствии с положениями ЕОСЗ и вышеуказанной Выпиской из протокола очного заседания ПДЗК АО «ТВЭЛ» в пункте 1 Извещения о проведении оспариваемой закупки, способом закупки была указана упрощенная закупка.

Таким образом, принятые решения о проведении неконкурентной закупки способом «упрощенная закупка», а также об установлении в неконкурентной закупке условия об участии крупнейших поставщиков консалтинговых услуг в Российской Федерации полностью соответствуют нормам положения о закупке – ЕОСЗ.

Комиссия отмечает, что неконкурентные закупки могут не отвечать всем условиям конкурентных закупок, установленным частью 3 статьи 3 Закона о закупках, в том числе, может не обеспечиваться конкуренция между участниками закупки.

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, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БИНСЕЛ ГРУПП» (ИНН: 7727330357, ОГРН: 1177746989177) на действия АО «ТВЭЛ» (ИНН: 7706123550, ОГРН: 1027739121475) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.08.2021 № ЕО/52079/21.

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