

1. ООО «Энергокомплект»
197022, Санкт-Петербург,
наб. Аптекарская, д. 20, лит. А,
2. Акционерное общество «Научно-исследовательский и конструкторский институт монтажной технологии — атомстрой» (АО «НИКИМТ-Атомстрой»)
127410, Москва, ш. Алтуфьевское, д. 43, стр. 2
3. АО «Центр развития экономики»
107113, Москва, ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1766/77-17 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.08.2017 Москва

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

членов Комиссии:

при участии в заседании представителей:

АО «НИКИМТ-Атомстрой»:

ООО «Энергокомплект»:

в отсутствие представителей АО «Центр развития экономики» надлежащим образом уведомленных письмом Московского УФАС России от 24.07.2017 № ИГ/36770/17,

рассмотрев жалобу ООО «Энергокомплект» (далее — Заявитель) на

действия заказчика — АО «НИКИМТ-Атомстрой» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку комплекта оборудования установки обращения с цементом (реестровый № 31705154015) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Согласно жалобе, нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в неправомерном отказе от заключения договора по итогам Закупки.

Представители Заказчика против удовлетворения жалобы возражали, представили испрашиваемые документы по спорной закупке.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Исходя из требований части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа не связана доводами жалобы и вправе проверить документацию, а равно действия заказчика в полном объеме.

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 Федеральным законом от 18 июля 2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Закупок (далее — Положение о закупке), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС, Официальный сайт).

Согласно представленным информации, размещенной в ЕИС, извещение о проведении Закупки опубликовано 25.05.2017, дата окончания подачи заявок — 05.06.2017, дата рассмотрения заявок — 13.06.2017, подведение итогов — 19.06.2017. Начальная (максимальная) цена: 7 993 310, 56 руб.

В соответствии с протоколом от 28.06.2017 № 170525/0668/223/4 по результатам оценки и сопоставления заявок на участие в открытом запросе предложений закупочной комиссией принято решение признать победителем открытого запроса предложений ООО «Энергокомплект» с ценой заявки 7 000 000 (Семь миллионов) рублей 00 копеек, в том числе НДС

(18%). Рекомендовано провести с ООО «Энергокомплект» преддоговорные переговоры по снижению цены.

В соответствии с доводом Заявителя, 29.06.2017 ООО «Энергокомплект» от Заказчика было получено письмо (исх. № 39-900/508) о преддоговорных переговорах о снижении цены. В ответ на указанное письмо обществом был направлен официальный ответ. Между тем, в нарушение требований действующего законодательства 18.07.2017 Заказчиком было опубликовано извещение об отказе от подписания договора.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 28.1 Положения о закупках заключение договора по итогам закупочной процедуры осуществляется в сроки и в порядке, предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации, настоящим Стандартом, иными распорядительными документами Корпорации и условиями конкретной закупочной процедуры, но не ранее чем через 10 дней после размещения протокола подведения итогов или признания процедуры закупки несостоявшейся на официальном сайте и не более 20 дней, если иное не указано в извещении и документации о закупке.

Пунктом 1.4 Закупочной документации установлено, Заказчик, если иное не предусмотрено извещением о проведении закупки, в течение срока, установленного извещением о проведении закупки, направляет лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения в исходный проект договора, прилагаемого к закупочной документации, условий исполнения договора, предложенных в заявке на участие в закупке лицом, с которым заключается договор, с учетом преддоговорных переговоров.

В соответствии с пунктом 22 Извещения о проведении Закупки Заказчик в течение 3 (трех) рабочих дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, передает лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Заказчик должен обеспечить получение подтверждения от лица, с

которым заключается договор, что данный проект договора таким лицом получен.

Лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор в течение 4 (четырёх) дней со дня направления указанного договора.

Указанные положения Закупочной документации позволяют сделать вывод об обязанности Заказчика в течение 3 (трех) рабочих дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, по передаче лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проекта договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом.

Согласно пояснениям Заказчика, 18.07.2017 Заказчиком в ЕИС размещено решение от 17.07.2017 об отказе от заключения договора по итогам Закупки, мотивированное объективной необходимостью изменения технической части Закупочной документации, в части включения в состав закупаемого оборудования установки обращения с цементом, систему управления оборудованием, требование о наличии которого обусловлено договором, во исполнение которого объявлена спорная Закупка. Сформированное техническое задание содержит перечень оборудования, не накладывающий на участников обязанность по включению в его состав системы управления оборудованием. В связи с чем, установив данный факт, Заказчиком было принято об отказе от заключения договора в соответствии с пунктом 6.2.2 Положения о закупках, в связи с необходимостью приведения Закупочной документации в соответствии с требованиями договора, во исполнение которого осуществляется Закупка.

Между тем, Комиссия отмечает, что согласно части 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

По результатам обжалуемой Заявителем Закупки определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Закупки содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именует проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 — 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно действия Заказчика по отказу от заключения договора после определения победителя Закупки не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя, таким образом, экономически более слабую сторону в правоотношениях — участника, презюмируя, что у него имеются исключительно обязанности.

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

Комиссия считает, что в системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей. Принципу стабильности и определенности положение Заявителя в правоотношениях с Заказчиком не отвечает. Так,

например, в случае уклонения Заявителя от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков.

Принимая во внимание указанные обстоятельства, Комиссия пришла к выводу о неправомерности действий Заказчика по отказу от заключения договора после подведения итогов Закупки и определения победителя.

Действия Заказчика по ненадлежащему формированию технической части документации, не должно влечь нарушение прав и законных интересов участников Закупки.

На основании вышеизложенного Комиссия приняла решение признании жалобы Заявителя обоснованной.

В то же время, из предоставленных Заказчиком документов Комиссией установлено, что между Заказчиком и ОАО «Концерн Росэнергоатом» 29.12.2011 заключен договор № 900-00/11 на выполнение комплекса работ и услуг по созданию комплекса переработки твердых радиоактивных отходов Курской АЭС в соответствии с приложениями к указанному договору.

В соответствии с названным договором на АО «НИКИМТ-Атомстрой», как на генерального проектировщика возложена обязанность по поставке установки цементирование цементирование КП ТРО Курской АЭС, в частности комплекта оборудования, в том числе, нестандартизированного, включающего корпусные изделия с внутрикорпусными устройствам, в том числе, системы контроля и управления.

Между тем, согласно технической части Закупочной документации поставке подлежит следующее оборудование:

1. Цементный силос СМ 1574.06.01.00.00.00 -1шт.
2. Шнековый транспортер СМ 1574.06.02.00.00.00 -1шт.
3. Перекидной клапан СМ 1574.06.03.00.00.00 -1шт.
4. Шнековый транспортер СМ 1574.06.04.00.00.00 -2шт.
5. Дозатор цемента СМ 1574.06.05.00.00.00 -1шт.
6. Дозатор цемента СМ 1574.06.06.00.00.00.

В соответствии с пунктом 4.9.1 Технического задания Закупочной документации оборудование установки цементирование в соответствии с НП-026-04 работает в ручном режиме. Силос управляется собственным

пультом, а остальное оборудование – от пульта управления, не входящего в состав поставки по данному ТЗ.

Таким образом, условия технического задания и Закупочной документации, на основании которых сформированы поданные заявки не содержат однозначного требования о поставке оборудования включающего корпусные изделия с внутрикорпусными устройствам, в том числе, системы контроля и управления, а также ее характеристики.

В состав Технического задания Закупочной документации включен чертеж оборудования, содержащий сведения о оборудовании указанном в технической части, а также о системе управления, состоящей из шкафа управления, пульта загрузки силоса.

Между тем, вышеуказанная система управления не включена в перечень оборудования, подлежащего поставке в соответствии с техническим заданием Закупочной документации.

В ходе изучения технического предложения Заявителя установлено, что обществом дано согласие на поставке 6 единиц оборудования (Цементный силос СМ 1574.06.01.00.00.00, Шнековый транспортер СМ 1574.06.02.00.00.00, Перекидной клапан СМ 1574.06.03.00.00.00, Шнековый транспортер СМ 1574.06.04.00.00.00, Дозатор цемента СМ 1574.06.05.00.00.00, Дозатор цемента СМ 1574.06.06.00.00.00.) Однако, предложение Заявителя не содержит однозначное и безоговорочное обязательство последнего о поставке системы контроля и управления, также отсутствуют характеристики системы контроля и управления, которые мог бы поставить Заявитель.

При этом, в рамках заседания Комиссии Заявителем не доказан факт соответствия в полной мере предлагаемого комплекта оборудования фактическим потребностям Заказчика, основанным на обязательствах по ранее заключенному договору.

Совокупность представленных Комиссии документов, позволяет Комиссии сделать вывод о том, что при формировании технического задания Закупочной документации Заказчиком упущены необходимые и являющиеся неотъемлемой частью установки по обращению с цементом такие составляющие как оборудование системы управления установкой, КИПиА, метрологическое обеспечение, описание алгоритмов работы установки для целей программирования среднего и верхнего уровня системы управления КП ТРО.

Согласно утверждению Заказчика отдельная закупка составляющих не допустима во избежание рассогласованности механики, электрики и автоматики в одной установке.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как положения Закупочной документации, не соответствуют условиям ранее заключенного договора, во исполнении которого объявлена Закупка.

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