

1. АО «Атомэнергоснаб»

ул. Софьи Перовской, д. 108,  
г. Екатеринбург, 620141

2. Адвокату МКА «Яковлев и партнеры» Смирновой Е.А.(представитель  
заявителя)  
пер. Б. Казенный, д. 2, Москва, 105062

3. Акционерное общество «Российский концерн по производству электрической  
и тепловой энергии на атомных станциях»  
(АО «Концерн Росэнергоатом»)  
ул. Ферганская, д. 25, Москва. 109507

4. АО «Центр развития экономики»  
ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22, Москва, 107113

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1922/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.08.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

АО «Атомэнергоснаб»

АО «Концерн Росэнергоатом»

в отсутствие представителя АО «Центр развития экономики» (надлежащим  
образом уведомленного письмом Московского УФАС России от 21.08.2017 №  
ИШ/41912/17),

рассмотрев жалобу АО «Атомэнергоснаб» (далее — Заявитель, Общество) на  
действия заказчика — АО «Концерн Росэнергоатом» (далее — Заказчик) при  
проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения

договора на поставку установок фильтровальных для Смоленской АЭС (реестровый № 31705205594) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в процедуре.

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

АО «Концерн Росэнергоатом» отнесено к числу заказчиков со специальной правосубъектностью, к закупочной деятельности которых применяются требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) (часть 2 статьи 1).

Закон о закупках, представляющий собой, по сути, рамочный закон, не является единственным регулятором не только проведения торгов, но и процедурных механизмов, в том числе связанных с обжалованием действий заказчиков.

Согласно статье 6 названного закона контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов Закона о закупках предусмотрен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, которая является полностью процедурной, дополняют и развивают положения Закона о закупках, о чем свидетельствует указание в части 1 названной статьи на возможность применения ее положений на стадии проведения закупки, в то время как положения Закона о закупках распространяют свое действие лишь на стадию их организации.

Кроме того, упомянутая норма права не дифференцирует закупки для антимонопольного органа по перечню оснований для обжалования по субъектному составу лиц, подающих жалобы, и лиц, на действия которых такие жалобы поданы, а позволяет последнему рассматривать жалобы на все закупочные процедуры на любой стадии их проведения.

При этом следует отметить, что определением Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 обозначена обязанность антимонопольного органа проверять на соответствие положениям части 10 статьи

3 Закона о закупках только доводы поступающей жалобы, но в возможности выявления в действиях организаторов закупки (заказчиков) иных нарушений (на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) упомянутый орган не ограничен. Указаний обратного приведенное определение Верховного Суда Российской Федерации не содержит, а расширительному толкованию судебные акты не подлежат.

Таким образом, перечень оснований, упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках, не является исчерпывающим и Комиссия рассматривает поступившую жалобу по существу, в том числе учитывая положения части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, в настоящем случае жалоба Заявителя содержит довод относительно предъявления требований, не предусмотренных Конкурсной документацией (пункт 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках).

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системе в сфере закупок на [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС).

Извещение о проведении Конкурса опубликовано в ЕИС 08.06.2017. Дата окончания срока рассмотрения заявок — 21.08.2017. Дата подведения итогов — 01.09.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 233 640 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии от 07.08.2017 № 2/101000372 заявка Заявителя отклонена от участия в процедуре в связи со следующим:

несоответствие заявки требованиям пункта 3.3 подраздела 2.1.1 раздела 2 Части 1 Тома 1 конкурсной документации в части подтверждения опыта изготовления оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха для систем, важных для безопасности (1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности) по НП-001-15 и/или ОПБ 88/97 (НП-001-97) в количестве не менее 4 (четырёх) единиц. В рамках справки об опыте выполнения договоров (форма 3) участник конкурса не представил документы, подтверждающие опыт ООО «АэроФильтр», указанного в заявке участника как изготовителя предлагаемого оборудования, а именно, документов, подтверждающих передачу изготовленного оборудования, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора;

несоответствие участника конкурса требованиям пункта 2.2 подраздела 2.1.1 раздела 2 Части 1 Тома 1 конкурсной документации в части наличия в 2014-2017 гг. опыта поставок оборудования для систем, важных для безопасности 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по НП-001-1 и/или ОПБ 88/97 (НП-001-97) в размере 79 200 000,00 руб. без НДС. В рамках справки об опыте выполнения договоров (форма 3) и документов, представленных в составе заявки, отсутствует вышеуказанный опыт.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2.2 Части 1 Конкурсной документации Заказчиком установлено требование к участникам конкурса о наличии опыта поставок (учитывается только опыт участника; опыт иных лиц, привлекаемых участником для исполнения договора, не учитывается): участник должен иметь в рамках заключенных договоров завершенные в 2014-2017 гг. поставки оборудования для систем, важных для безопасности 1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности по НП-001-15 и/или ОПБ 88/97(НП-001-97) в размере 79 200 000,00 руб. без НДС

В качестве документального подтверждения участнику Конкурса необходимо предоставить в составе заявки справку об опыте выполнения договоров (подраздел 5.1, Форма 3, Таблица 1) в формате Word или Excel (желательно в Excel) с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета: документов, подтверждающих состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, документов, подтверждающих исполнение поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора.

В соответствии с подразделом 4 Части 1 Конкурсной документации, Заказчиком оценивается опыт поставок оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха для систем, важных для безопасности (1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности) по НП-001-15 и/или ОПБ 88/97 (НП-001-97).

В соответствии с подпунктами «а», «б» пунктом 8.3 Части 2 Конкурсной документации, по итогам отборочной стадии конкурсная комиссия в отношении каждого участника конкурса принимает решение о допуске к дальнейшему участию в конкурсе, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора, в том числе в связи с несоответствием заявки по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено конкурсной документацией), содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения, а также несоответствием участника конкурса требованиям конкурсной документации.

С учетом изложенного, участнику Конкурса необходимо представить в составе заявки подтверждение наличия опыта поставки оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха в размере 79 200 000,00 руб. без НДС

На заседании Комиссии Заявитель сообщил, что в составе заявки представлен договор от 06.03.2013 № 7765/13071, подтверждающий наличие у Общества опыта поставки оборудования (в частности, фильтр цеолитовый системы очистки радиоактивного газа со змеевиком, угольные фильтры-адсорбер системы очистки радиоактивного газа), на сумму более 79 200 000,00 руб. без НДС (Товарные накладные от 11.09.2014 № 107 на сумму 7 422 710,46 руб без НДС; от 02.02.2015 № 7 на сумму 46 304 595,04 руб. без НДС; от 02.02.2015 № 8 на сумму 46 304 595,04 рублей без НДС и т. д.).

Согласно доводам Заявителя, фильтры, являющиеся предметом указанного договора, являются оборудованием, состоящим из следующих устройств: корпус фильтра, внутрикорпусные устройства, система патрубков, датчик температуры, устройство заземляющее и др.

Таким образом, Обществом в составе заявки представлено документальное подтверждение наличия опыта поставки оборудования и/или установок для фильтрования и/или очистки воздуха на сумму более 79 200 000,00 руб. без НДС.

Между тем, при рассмотрении жалобы Заказчик пояснил, что опыт поставки фильтров, представленный Заявителем, не был принят во внимание, так как фильтры, применяемые в системах вентиляции АЭС и ОЯТЦ, являются элементами установок для фильтрования и/или очистки воздуха и относятся к расходным материалам (фильтры, бывшие в эксплуатации не подлежат ремонту, восстановлению и регенерации), что также подтверждается экспертным заключением АО «Концерт Росэнергоатом» от 02.08.2017 № 9/04/3365-вн, согласно которому фильтр является заменяемым (расходным) элементом фильтровальной установки и не может самостоятельно исполнять функции по очистке воздуха.

Вместе с тем, Комиссия указывает, что исходя из Конкурсной документации не представляется возможным установить, что конкретно подразумевается под «оборудованием и/или установкой для фильтрования и/или очистки воздуха», в связи с чем данное понятие следует толковать в пользу участника процедуры, который, по своему усмотрению предоставляет в составе заявки договоры, подтверждающие, по его мнению, наличие необходимого опыта поставки, исходя из тех требований, которые напрямую следуют из положений Конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Частью 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

На основании вышеизложенного, в действиях Заказчика усматривается нарушение пунктов 1, 2 части 1, части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках, пункта 8.3 Конкурсной документации, в связи с чем жалоба Заявителя признается обоснованной в указанной части.

Как было указано ранее, заявка Заявителя также была отклонена ввиду отсутствия документов, подтверждающих опыт ООО «АэроФильтр», указанного в заявке участника как изготовителя предлагаемого оборудования, а именно, документов, подтверждающих передачу изготовленного оборудования, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора.

Согласно пункту 3.3 подраздела 2.1.1 Тома 1 Конкурсной документации (совместно с изменениями от 19.06.2017 № 304-01/3811) Заказчиком установлено требование к участникам конкурса о наличии опыта изготовления: изготовитель, указанный в заявке участника как изготовитель предлагаемого оборудования, должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2014-2017 гг. работы по изготовлению оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха для систем, важных для безопасности (1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности) по НП-001-15 и/или ОПБ 88/97(НП-001-97) не менее 4 (четырёх) единицы.

В качестве документального подтверждения участнику Конкурса необходимо представить в составе заявки, в том числе справку об опыте выполнения договоров (подраздел 5.1, Форма 3, Таблица 2) в формате Word или Excel (желательно в Excel) с обязательным приложением копий следующих документов: документов, подтверждающих состав выполненных поставок, работ, услуг по договору, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора; документов, подтверждающих передачу изготовленного оборудования, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора.

С учетом изложенного, участнику Конкурса необходимо представить в составе заявки подтверждение наличия опыта изготовителя оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха для систем не менее четырех единиц.

Между тем, Комиссия указывает на недопустимость установления рассматриваемого требования, которое накладывает на потенциальных участников Конкурса дополнительные ничем не обоснованные ограничения, к участникам процедуры ввиду предмета конкурентной процедуры, а именно — поставки товара.

Согласно части 3 статьи 506 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) учитывая природу договора поставки, поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях.

Поставщик может не являться производителем товара, при этом ранее осуществлять поставки спорного товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

В связи с данным обстоятельством, требование о наличии опыта изготовления оборудования является неправомерным, так как потенциальные участники процедуры, обладающие опытом поставки оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха, но не обладающие опытом изготовления необходимого оборудования не смогут принять участие в Конкурсе, что существенно ограничивает круг участников конкурентной процедуры.

Кроме того, требование о предоставлении опыта изготовителя предусмотренного оборудования имеющегося у организации (в случае, если участник не является изготовителем) ставит в зависимость от действий третьих лиц.

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

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав.

Повышенные требования к потенциальным контрагентам должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному ч. 1 статьи 1 ГК РФ и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры (торгов).

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Так, Заказчиком установлена возможность участия в процедуре исключительно лиц, представивших в составе заявки сведения о наличии опыта (собственного или привлеченной организации) изготовителя оборудования и/или установок для фильтрации и/или очистки воздуха для систем не менее четырех единиц, учитывая, что предметом торгов является поставка товара.

При этом, причины установления столь высоких и явно ограничивающих права участников требований, Заказчиком не приведены, не раскрыты.

Это объективно ведет к сужению круга потенциальных участников закупки; рассматриваемые требования признаются Комиссией необоснованными, несправедливыми, ограничивающими права участников.

Доказательств обратного не представлено.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождают его от обязанности при формировании Конкурсной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документальную подтвержденность.

Комиссия учитывает также, что требования статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупки, проводимые на основании Закона о закупках (часть 5 Закона о защите конкуренции).

В то же время, часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является нормой с формальным составом нарушения: достаточно угрозы наступления негативных последствий для конкуренции.

Кроме того, исходя из протокола заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии от 24.08.2017 № 3/101000372 от участия в Конкурсе отклонены все участники процедуры.

Резюмируя вышеуказанное, в действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в связи с чем жалоба Заявителя в части неправомерного отклонения заявки ввиду отсутствия опыта изготовителя, а также неправомерности установления непосредственно самого требования признается обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1, части 6, пункта 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

1. АО «Атомэнергоснаб»

ул. Софьи Перовской, д. 108,  
г. Екатеринбург, 620141

2. Адвокату МКА «Яковлев и партнеры» Смирновой Е.А.(представитель заявителя)  
пер. Б. Казенный, д. 2, Москва, 105062

3. Акционерное общество «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях»  
(АО «Концерн Росэнергоатом»)  
ул. Ферганская, д. 25, Москва. 109507

4. АО «Центр развития экономики»  
ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22, Москва, 107113

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 1-00-1922/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.08.2017 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 24.08.2017 по делу № 1-00-1922/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Концерн Росэнергоатом» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку установок фильтровальных для Смоленской АЭС (реестровый № 31705205594) (далее — Конкурс), а именно:

1.

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса.
2. Заказчику вернуть участникам Конкурса ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности

подать новые заявки на участие в Конкурсе.

3. Заказчику внести изменения в Конкурсную документацию, с учетом решения Комиссии от 24.08.2017 по делу № 1-00-1922/77-17.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Конкурсе таким образом, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней с момента размещения информации о внесении изменений в Конкурсную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Конкурса, с учетом решения Комиссии от 24.08.2017 по делу № 1-00-1922/77-17.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок на [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 30.10.2017.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 06.11.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.