

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-531/22

**по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика 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»**

27.12.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>, <...>, <...>,

<...>: <...>, <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 16.12.2022 № А-389/12-2022 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении закупки у единственного поставщика по заключению договора на поставку комплекта оборудования для модернизации программно-технического комплекса СВРК-М (ПТК СВРК-М) энергоблоков № 1, 2, 3, 4 Балаковской АЭС (извещение № 32211917960), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 16.12.2022 № А-389/12-2022 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении закупки у единственного поставщика по заключению договора на поставку комплекта оборудования для модернизации программно-технического комплекса СВРК-М (ПТК СВРК-М) энергоблоков № 1, 2, 3, 4 Балаковской АЭС (извещение № 32211917960) (далее – Закупка, Жалоба).

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 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 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.

В силу положений 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, 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 Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденным решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07 февраля 2012 № 37 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Закупки (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>) – 05.12.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 2 541 565 724,62 руб.;

3. По результатам проведения Закупки между Заказчиком и НИЦ «Курчатовский Институт» заключен договор от 16.12.2022 № 9/238427-Д/9-Ф01070701-5-01/210/345-22 с ценой договора в размере 2 497 815 538,63 руб.

С целью изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 23.12.2022 по 27.12.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках 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 Закупки права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно выбравшего неконкурентный способ закупки, а именно прямая закупка у единственного поставщика.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба 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, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Частью 2 статьи 3 Закона о закупках установлено, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Подпунктом «а» пункта 1 статьи 3.2 Положения о закупке установлено, что при необходимости распорядительными документами генерального директора Заказчика в рамках Положения о закупке дополнительно устанавливаются/ корректируются (детализируются) порядок формирования, функции и полномочия разрешающих, уполномоченных, контролирующих органов.

Вместе с тем подпунктом «к» пункта 1 статьи 3.2 Положения о закупке при необходимости распорядительными документами генерального директора Заказчика в рамках Положения о закупке дополнительно устанавливаются/ корректируются (детализируются), в том числе способы закупок, условия их применения, порядок и/или особые условия проведения закупок.

Согласно подпункту «л» пункта 2 статьи 4.2.2 Положения о закупке основанием для осуществления прямой закупки у единственного поставщика является, в том числе конкретная закупка, проведение которой данным способом разрешено решением разрешающего органа в пределах его полномочий.

В соответствии с пунктом 2.2.1 приложения № 2 приказа от 26.08.2022 № 9/01/1426-П, изданного генеральным директором Заказчика, утверждены полномочия экспертной группы (далее – Экспертная группа), в том числе выдача разрешений на применение способа закупки по основаниям, не предусмотренным Положением о закупке, при выявлении в процессе разработки категорийной стратегии объективной возможности и/или целесообразности осуществления закупки только у

одного поставщика (изготовителя).

Так, подпунктом 2 пункта 2.2 протокола от 23.11.2022 № 9/07/729-Пр Экспертной группой выдано разрешение на проведение закупки способом прямая закупка у единственного поставщика при осуществлении закупки, предметом которой является поставка комплекта оборудования для модернизации программно-технического комплекса СВРК-М (ПТК СВРК-М) энергоблоков № 1, 2, 3, 4 Балаковской АЭС.

Пунктом 5 Извещения установлено, что предметом Закупки является поставка комплекта оборудования для модернизации программно-технического комплекса СВРК-М энергоблоков № 1, 2, 3, 4 Балаковской АЭС.

При этом согласно пункту 1 Извещения способом Закупки является прямая закупка у единственного поставщика.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ закупки, поскольку предлагаемое Заявителем программное обеспечение «Круиз» полностью удовлетворяет требованиям технического задания Извещения и обеспечивает выполнение всех функциональных требований, предъявляемых к системе внутриреакторного контроля Балаковской АЭС.

При этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и пояснили, что на Балаковской АЭС эксплуатируются реакторы типа ВВЭР-1000 (проект В-320), научным руководителем и разработчиком физической части проекта которых является НИЦ «Курчатовский институт», а главным конструктором является АО «ОКБ» Гидропресс».

Вместе с тем при выборе способа проведения Закупки Заказчиком осуществлен анализ рынка, в рамках которого Заказчиком получено технико-коммерческое предложение Заявителя от 05.05.2022 № А186/05-2022, предложившего к поставке программное обеспечение «Круиз».

С целью установления возможности эксплуатации программного обеспечения, предложенного Заявителем в технико-коммерческом предложении, на реакторах Балаковской АЭС Заказчиком направлены соответствующие письма в НИЦ «Курчатовский институт» и АО «ОКБ» Гидропресс». В ответных письмах НИЦ «Курчатовский институт» и АО «ОКБ» Гидропресс» сообщили, что в настоящий момент отсутствует согласованный проект и

результаты кроссферификации программного обеспечения «Круиз» с применением программных средств, используемых для обоснования технических проектов реакторных установок, кроме того, исходные коды программного обеспечения «Хортица-М», эксплуатируемого в настоящее время на реакторных установках Балаковской АЭС, являются интеллектуальной собственностью НИЦ «Курчатовский институт» и не могут быть переданы третьим лицам.

На основании вышеизложенного Заказчик пришел к выводу о невозможности проведения конкурентной процедуры, в связи с чем Закупка проведена способом прямой закупки у единственного поставщика.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 4.1.4 технического задания Извещения модернизация программно-технического комплекса системы внутриреакторного контроля на каждом энергоблоке должна производиться в два этапа, а именно поочередной модернизации верхнего и нижнего уровня. Вместе с тем поэтапная модернизация системы внутриреакторного контроля на каждом энергоблоке Балаковский АЭС Заявителем, предложившим эквивалент программного обеспечения, а именно программное обеспечение «Круиз», невозможна, ввиду отсутствия протокола обмена между верхним и нижним уровнем, исходные коды которого являются интеллектуальной собственностью НИЦ «Курчатовский институт» и не подлежат передаче третьим лицам.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих, что Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ закупки при проведении Закупки, а именно прямая закупка у единственного поставщика.

Таким образом, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу, что действия Заказчика при определении способа проведения закупочной процедуры при проведении Закупки противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

Признать жалобу <...> от 16.12.2022 № 389/12-2022 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении закупки у единственного поставщика по заключению договора на поставку комплекта оборудования для модернизации программно-технического комплекса СВРК-М (ПТК СВРК-М) энергоблоков № 1, 2, 3, 4 Балаковской АЭС (извещение № 32211917960) необоснованной.

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