

ООО «ИК ГЕОС»

Варшавское ш., д. 35, стр. 1, ком.
78,

Москва, 117105

АО «Концерн Росэнергоатом»

Ферганская ул., д. 25,

Москва, 109507,

АО «Атомкомлект»

Большая полянка ул., д. 25, стр. 1,

Москва, 119180

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-900/19

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИК ГЕОС» 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»**

09.09.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок в составе:

председателя Комиссии — начальника правового отдела Управления
контроля размещения государственного заказа <.....>,

членов комиссии:

советника Управления контроля размещения государственного заказа
<.....>.,

начальника отдела по контролю за муниципальными системами
Управления по контролю за государственными и муниципальными
информационными системами <.....>.,

главного государственного инспектора отдела нормотворчества и
взаимодействия с территориальными органами Управления контроля
размещения государственного заказа <.....> (далее — Комиссия
ФАС России),

при участии представителей:

АО «Концерн Росэнергоатом»: <.....> (доверенность от 04.10.2017 №
9/408/2017-ДОВ),

ООО «ИК ГЕОС»: <.....> (доверенность от 06.09.2019 № 93/09-19),
<.....> (доверенность от 06.09.2019 № 93/09-19),

АО «Атомкосплект»: <.....> (доверенность от 01.04.2019 №
304/21/2019-ДОВ), <.....> (доверенность от 28.12.2018 № 304/89/2018-
ДОВ), рассмотрев жалобу ООО «ИК ГЕОС» от 04.09.2019 № 735-09/19 (вх.
от 04.09.2019 № 156290-ЭП/19), на действия (бездействие) заказчика АО
«Концерн Росэнергоатом», организатора АО «Атомкомплект» при
проведении конкурса в электронной форме на право заключения
договора на поставку воздухонагревателей, воздухоохладителей
(Смоленская АЭС) (извещение № 31908050115), 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 ООО «ИК ГЕОС» (далее - Заявитель) от
04.09.2019 № 735-09/19 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн
Росэнергоатом» (далее — Заказчик), организатора АО «Атомкомплект»
(далее - Организатор) при проведении конкурса в электронной форме
на право заключения договора на поставку воздухонагревателей,
воздухоохладителей (Смоленская АЭС) (извещение № 31908050115)
(далее — Конкурс, 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 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.

Согласно 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденным решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением

случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 28.06.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 655 000 000 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 15.08.2019;
4. Дата рассмотрения заявок — 06.09.2019;
5. Дата подведения итогов Конкурса — 16.09.2019;
6. На участие в Конкурсе подано 6 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, Организатором нарушены положения Закона о закупках, поскольку Организатором принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представители Заказчика, Организатора с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик и Организатор действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 Заявителя, Заказчика, Организатора, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом «б» пункта 1 Положения о закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Подпунктом 2.1 пункта 2.1.1 части 1 Документации установлено требование к участникам Конкурса, а именно: «наличие права распоряжения предлагаемым оборудованием (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации) и/или согласия изготовителя данного оборудования, либо полномочного представителя такого изготовителя на предложение оборудования (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации) в рамках настоящего конкурса, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, в срок и на условиях настоящей конкурсной документации».

Для подтверждения вышеуказанному требованию Документации участникам Конкурса в составе заявки на участие в закупке необходимо представить:

«Если участник не является изготовителем предлагаемого оборудования по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации):

- документы, подтверждающие право распоряжения предлагаемым оборудованием указанного изготовителя (договор купли-продажи, акты приема-передачи и т. п.)

и/или

- документ от изготовителя, подтверждающий согласие такого изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации) на предложение оборудования (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации) в рамках настоящего конкурса, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, в срок и на условиях настоящей конкурсной документации, а именно: свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в конкурсной документации (подраздел 5.1, Форма 4)

и/или

- документы его полномочного представителя, подтверждающие согласие такого полномочного представителя данного изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации) на предложение оборудования (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 Проект договора Тома 1 конкурсной документации) в рамках настоящего конкурса, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, в срок и на условиях настоящей документации, а именно:
- копии дилерских договоров и/или копии дистрибьюторских договоров и т. п.
- свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в конкурсной документации (подраздел 5.1, Форма 4).

По данным документам должна прослеживаться полностью цепочка от участника конкурса до такого изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификации Приложения № 1 к Части 3 «Проект договора» Тома 1 конкурсной документации), предлагаемого в рамках настоящего конкурса».

Вместе с тем, участник Конкурса может не являться производителем оборудования по предмету Конкурса и не иметь договорных отношений с производителем такого оборудования, при этом ранее осуществлять поставки иного оборудования надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, не обладая документально подтвержденного права поставки такого оборудования.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении, в срок до окончания подачи заявок на участие в Конкурсе, подтверждающих документов о том, что участник обладает

правом поставки оборудования по предмету Конкурса, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурсе.

Также представителями Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности поставки участником Конкурса оборудования по предмету закупки, соответствующего требованиям Документации, в случае отсутствия у такого участника договорных отношений с производителем/дилером оборудования по предмету Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке и нарушают пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, согласно протоколу рассмотрения заявок от 02.09.2019 № 2/19069281065225 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием требованиям подпункта 2.1 пункта 2.1.1 части 1 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что в подтверждении соответствия подпункту 2.1 пункта 2.1.1 части 1 Документации Заявителем представлено свидетельство производителя оборудования ООО «ГидроТехАтом» от 30.07.2019 № 437-07-19, при этом письмом от 26.08.2019 № 501-08-19 указанное свидетельство отозвано производителем, в связи с чем, Организатором принято решение о признании заявки Заявителя несоответствующим требованиям Документации.

Учитывая изложенное, действия Организатора, отклонившего заявку Заявителя на основании несоответствия неправомерным требованиям Документации, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «ИК ГЕОС» (ИНН: 7733507115, ОГРН: 1037739900989) от 04.09.2019 № 735-09/19 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом» (ИНН: 7721632827, ОГРН: 5087746119951), организатора АО «Атомкомплект» (ИНН: 7706738770, ОГРН: 1107746480490) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку воздухонагревателей, воздухоохладителей (Смоленская АЭС) (извещение № 31908050115) обоснованной.
2. Признать АО «Концерн Росэнергоатом» нарушившим пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Признать АО «Атомкомплект» нарушившим часть 6 статьи 3 Закона о закупках.
4. Выдать АО «Концерн Росэнергоатом», АО «Атомкомплект» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 09.09.2019 № 223ФЗ-900/19.
5. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 09.09.2019 № 223ФЗ-900/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии ФАС России <.....>

Члены Комиссии ФАС России <.....>

<.....>

<.....>