

ООО «Гидрострой»

промзона Смоленской АЭС, а/я, Десногорск, Смоленская обл., 216400,

АО «Концерн Росэнергоатом»

Фреганская ул., д. 25, Москва, 109507

АО «ЕЭТП»

60-я Октября, д. 9, Москва, 117312

ФАС России

ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Д-242, ГСП-3, Москва, 125993

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5036/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.07.2019

г. Москва

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

при участии представителей:

АО «Концерн Росэнергоатом»: <...>, (доверенность от <...> № <...>), <...>, (доверенность от <...> № <...>), <...> (доверенность от <...> № <...>), <...> (доверенность от <...> № <...>),

в отсутствие представителей:

ООО «Гидрострой» (извещены надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы письмом Московского УФАС России от 05.07.2019 № ПО/33666/19),

рассмотрев жалобу ООО «Гидрострой» (далее - Заявитель) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ: «Смоленская АЭС. Модернизация наружных противопожарных водопроводов второй очереди. Выполнение строительно-монтажных работ» (реестровый № 31907819998) (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 указанной Закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закон о защите конкуренции.

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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке 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.

В свою очередь, Законом о закупках определены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы: информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерность действий Заказчика, выразившихся в отказе в допуске к дальнейшему участию заявки Заявителя.

Комиссия Управления, рассмотрев жалобу Заявителя, приняла решение о признании ее обоснованной в части, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Заявитель отмечает, что им в установленном Документацией порядке подтверждено обладание заключенными договорами по строительству и/или реконструкции и/или капитальному ремонту и/или модернизации и/или

расширению объектов, относящихся, согласно пункту 1 части статьи 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации к особо опасным, технически сложным объектам с завершёнными в 2016-2019 годах строительно-монтажными работами на общую сумму 145 254 750,50 без НДС.

Как указывает Заказчик, в установленном Документацией порядке участником процедуры закупки ООО «Гидрострой» подтверждено обладание необходимым опытом выполнения работ лишь на общую сумму 8 154 602,57 руб. без НДС.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом «б» части 1.1 статьи 5.1 ЕОСЗ при подготовке к проведению закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки, в случаях установленных Стандартом — к субподрядчикам (соисполнителям), изготовителям, критерии отбора и оценки заявок участников закупки, значение таких критериев и величины их значимости (если порядком проведения закупки предусмотрена оценочная стадия рассмотрения заявок на участие в закупке) (в соответствии с приложением 10).

Согласно пункту 4.1 подраздела 1.2 приложения 10 к ЕОСЗ при закупках работ, за исключением работ согласно подразделу 1.5, на объектах использования атомной энергии или с начальной (максимальной) ценой 10 млн. руб. с НДС и более подлежит установлению обязательное к участникам процедуры закупки о наличии опыта выполнения работ.

Во исполнение требований вышеуказанных положений Стандарта подпунктом 4.1 пункта 2.1.1 раздела 2 «Требования. Документы. Состав заявки на участие в конкурсе» Документации установлено обязательное требование к участникам процедуры закупки о наличии заключенных договоров по строительству и/или реконструкции и/или капитальному ремонту и/или модернизации и/или расширению объектов, относящихся согласно п. ч. ст. 48.1 ГРК РФ к особо опасным, технически сложным объектам с завершёнными в 2016-2019 годах строительно-монтажными работами на общую сумму не менее 90 383 000,00 руб. без НДС.

Сведения о наличии данного опыта подлежат представлению участниками процедуры закупки в справке об опыте выполнения договоров (форма 4 раздела 5 «Образцы форм основных документов» Документации) с обязательным приложением копий документов, подтверждающих состав и выполнение работ.

Согласно подпунктам «а» и «б» пункта 8.3 раздела приложения 12 к Стандарту закупочная комиссия принимает решение об отказе участнику в допуске к участию в закупке в случае несоответствия заявки требованиям документации по составу, содержанию и оформлению, а также ввиду несоответствия требованиям документации участника закупки.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 48.1 Грк РФ определен исчерпывающий перечень объектов, относящихся к особо опасным и технически сложным: объекты использования атомной энергии (в том числе ядерные установки, пункты хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, пункты хранения радиоактивных отходов); гидротехнические сооружения первого и второго классов, устанавливаемые в соответствии с законодательством о безопасности гидротехнических сооружений; сооружения связи, являющиеся особо опасными, технически сложными в соответствии с законодательством Российской Федерации в области связи; линии электропередачи и иные объекты электросетевого хозяйства напряжением 330

киловольт и более; объекты космической инфраструктуры; объекты инфраструктуры воздушного транспорта, являющиеся особо опасными, технически сложными объектами в соответствии с воздушным законодательством Российской Федерации; объекты капитального строительства инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, являющиеся особо опасными, технически сложными объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о железнодорожном транспорте; объекты инфраструктуры внеуличного транспорта; портовые гидротехнические сооружения, относящиеся к объектам инфраструктуры морского порта, за исключением объектов инфраструктуры морского порта, предназначенных для стоянок и обслуживания маломерных, спортивных парусных и прогулочных судов; тепловые электростанции мощностью 150 мегаватт и выше; подвесные канатные дороги; опасные производственные объекты, подлежащие регистрации в государственном реестре в соответствии с законодательством Российской Федерации о промышленной безопасности опасных производственных объектов.

При изучении заявки ООО «Гидрострой», размещенной на сайте ЭТП, Комиссией установлено, что в заполненной по форме 4 справке данным участником процедуры закупки приведена информация 6-ти договорах, в рамках которых Заявителем осуществлено выполнение работ на общую сумму 145 254 750,50 руб. без НДС.

При этом, исходя из содержания данной справки, указанных в ней договоров и документов, подтверждающих их исполнение, следует, что строительно-монтажные работы в рамках договоров по строительству и/или реконструкции и/или капитальному ремонту и/или модернизации и/или расширению объектов, относящихся согласно п. 1 ч. ст. 48.1 ГРК РФ к особо опасным, технически сложным объектам (объектам использования атомной энергии), в 2016-2019 выполнялись ООО «Гидрострой» только при исполнении договора с филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» на сумму 8 154 602,57 руб. без НДС.

Комиссия отмечает, что согласно договорам с Администрацией муниципального образования «Билибинский муниципальный район» от 30.05.2016 М245-МК, от 30.05.2016 М246-МК, от 03.05.2017 М43-МК Заявителем выполнялись работы по бетонированию участков дорог в г. Билибино: перекресток ул. Курчатова — ул. Магаданская, часть проезжей части по ул. Магаданская (до участка дороги, расположенной напротив д. 3/3 на Арктика), пересечение ул. 30 лет Советской Чукотки с ул. Приисковая, участок общей площадью 763 м по ул. Приисковая.

Вместе с тем предусмотренный п. 1 ч. 1 ст. 48.1 ГРК РФ исчерпывающий перечень объектов, относящихся к особо опасным и технически сложным, не включает в себя автомобильных дорог общего пользования. Следовательно, такие линейные объекты не являются особо опасными и технически сложными объектами.

В соответствии с п. 6 Постановление Правительства Российской Федерации от 30.12.2012 № 1494 «Об утверждении Положения об отнесении объектов использования атомной энергии к отдельным категориям и определении состава и границ таких объектов» решение об отнесении объекта к категории ядерная установка и определении состава и границ объекта принимается уполномоченным лицом организации осуществляющей деятельность в области использования атомной энергии.

Решением об отнесении объектов использования атомной энергии к отдельной

категории и определении их состава и границ от 29.11.2017 № Р 1.2.2.06.001.0785-2017, утвержденным исполняющим обязанности Генерального директора АО «Концерн Росэнергоатом» Шутиковым А.В., определено, что в границы объекта «ядерная установка» (в том числе Смоленской АЭС и Билибинской АЭС) входит защищенная зона атомной станции, включая территорию открытых (закрытых) распределительных устройств и гидротехнических сооружений. При этом в силу положений данного решения под защищенной зоной атомной станции понимается территория атомной станции, доступ в которую ограничивается и контролируется, окруженная физическими барьерами, постоянно находящимися под охраной и наблюдением.

Следовательно, в рамках договора с филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Смоленская атомная станция» от 05.12.2014 № 139/14-ГП и договора с филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Билибинская атомная станция» от 10.08.2016 № БиАЭС/15/135-2016 работы выполнялись за пределами границ объектов «ядерная установка» Смоленской АЭС и Билибинской АЭС, то есть не на объектах, относящихся к особо опасным и технически сложным. Данный факт Заявителем не оспаривается.

Исходя из этого, договор с филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Смоленская атомная станция» от 05.12.2014 № 139/14-ГП, договор с филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Билибинская атомная станция» от 10.08.2016 № БиАЭС/15/135-2016 и договоры с Администрацией муниципального образования «Билибинский муниципальный район» от 30.05.2016 № 45-МК, от 30.05.2016 № 246-МК, от 03.05.2017 № 43-МК не подлежали учету Комиссией при определении соответствия Заявителя требованиям, предъявляемым к опыту участника закупки.

Таким образом, участником процедуры закупки ООО «Гидрострой» в установленном Документацией порядке не подтверждено обладание необходимым опытом на сумму не менее 90 383 000,00 руб. без НДС.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика имелись предусмотренные подпунктами «а» и «б» пункта 8.3 раздела приложения 12 к Стандарту основания для отказа Заявителю в допуске к участию в Закупке.

Также заявку Заявителя отклонили из-за того, что кран-манипулятор грузоподъемностью не менее 10 т заменен краном автомобильным грузоподъемностью 25 т. В случае необходимости кран-манипулятор может быть получен после заключения договора аренды транспортного средства.

Комиссией установлено, что согласно пункту 4.2 подраздела 1.2 приложения 10 к Стандарту в закупочной документации устанавливаются следующие требования о наличии материально-технических ресурсов (далее — МТР): «должен иметь достаточное для исполнения договора количество МТР (машин и механизмов, специальных приспособлений и инструментов) для выполнения работ, прошедших технический осмотр (для транспортных средств (ТС), если требуется согласно порядку и периодичности технического осмотра данных ТС, установленными Федеральным законом от 01.07.2011 № 170-ФЗ «О техническом осмотре транспортных средств и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», получивших положительные результаты технического освидетельствования (для подъемных сооружений, если требуется согласно порядку и периодичности технического освидетельствования данных сооружений,

установленными Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору).

Подпунктом 4.2 пункта 2.1.1 раздела 2 «Требования. Документы. Состав заявки на участие в конкурсе» Документации установлено обязательное требование к участникам процедуры закупки о наличии в том числе не менее крана-манипулятора грузоподъемностью не менее 10 т.

Сведения о наличии данных материально-технических ресурсов подлежат представлению участниками процедуры закупки в справке, подтверждающей наличие у участника закупки, привлекаемых субподрядчиков, соответствующих МТР, необходимых для полного и своевременного выполнения договора (соответствующая форма ЭТП).

Однако представленная в заявке участника процедуры закупки ООО «Гидрострой» справка о МТР не содержит информации о наличии у данного участника крана-манипулятора грузоподъемностью не менее 10 т.

Относительно доводов Заявителя о замене крана-манипулятора грузоподъемностью не менее 10 т на кран автомобильный грузоподъемностью 25 т Комиссия отмечает, что подпунктом 4.2 пункта 2.1.1 раздела 2 «Требования. Документы. Состав заявки на участие в конкурсе» Документации прямо предусмотрено требование об обладании участниками процедуры закупки именно краном-манипулятором грузоподъемностью не менее 10 т без возможности замены такого МТР на иные.

В связи с чем, принимая во внимание, что участником процедуры закупки ООО «Гидрострой» не подтверждено обладание краном-манипулятором грузоподъемностью не менее 10 т, у Заказчика имелись предусмотренные подпунктами «а» и «б» пункта 8.3 раздела 1 приложения 12 к Стандарту основания для отказа Заявителю в допуске к участию в Закупке.

Также как указывает Заявитель, требование о том, что установка соединителей для гибкого высоконапорного трехслойного рукава армированного арамидной тканью для санирования трубопровода (соединителей Primus Line), не подтверждено в техническом предложении ввиду возможного применения эквивалента.

Комиссией установлено что согласно пунктам а и д части статьи 5.2.1 ЕОСЗ требования в отношении закупаемой продукции включают требования к безопасности, качеству, техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) продукции, эксплуатационным характеристикам (при необходимости), порядок приемки продукции и иные показатели, связанные с определением соответствия продукции потребностям заказчика, а также при закупках работ требования к их объему (или порядку его определения), составу, результатам, срокам, технологиям и последовательности их выполнения.

Подпунктом 1 пункта 2.1.2 раздела 2 «Требования. Документы. Состав заявки на участие в конкурсе» Документации определено, что работы должны соответствовать требованиям, указанным в томе 2 «Техническая часть» Документации. Предметом оспариваемой процедуры закупки является выполнение работ: «Смоленская АЭС. Модернизация наружных противопожарных

водопроводов второй очереди. Выполнение строительно-монтажных работ».

В подразделе 3.2 технического задания тома 2 «Техническая часть» Документации установлено требование о том, что в состав работ должна входить установка соединителей для гибкого высоконапорного трехслойного рукава армированного арамидной тканью для санирования трубопровода (соединителей Primus Line).

Согласно подпункту 1 пункта 2.1.2 раздела 2 «Требования. Документы, Состав заявки на участие в конкурсе» Документации в состав заявки на участие в Конкурсе подлежит включению техническое предложение, подтверждающее выполнение каждого требования, предусмотренного технической частью закупочной документации (том 2), в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (форма 2).

Как установлено Комиссией, в техническом предложении участника процедуры закупки ООО «Гидрострой» отсутствует подтверждение выполнения требования об установке соединителей для гибкого высоконапорного трехслойного рукава армированного арамидной тканью для санирования трубопровода (соединителей Primus Line).

Таким образом, ООО «Гидрострой» в установленном Документацией порядке не подтверждено соответствие подлежащих выполнению работ рассматриваемым требованиям подраздела 3.2 технического задания тома 2 «Техническая часть» Документации.

На основании подпункта «а» пункта 8.3 раздела 1 приложения 12 к Стандарту Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Закупке.

При этом Комиссия не оценивает правомерность установления указанных требований в связи с тем, что Заявитель согласился с требованиями документации, подав заявку на участие в конкурентной процедуре.

В связи с изложенным Комиссия признает названные доводы Заявителя необоснованными.

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 действия заказчика 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).

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Гидросторой» (ИНН: 6725017612) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (ИНН: 7706738770, ОГРН: 1107746480490) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 05.07.2019 № ПО/33666/19.

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