

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16277/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
14.09.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Поток», АО «Концерн Росэнергоатом»,

рассмотрев жалобу ООО «Поток» (далее — Заявитель) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку системы управления автоматизированным технологическим процессом пускорезервной котельной и теплофикационной установки, оказание услуг по шефмонтажу и шефналадке (реестровый № 32110583156) (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 Закупки, мотивированная ненадлежащим формированием Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в

редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель не согласен с требованиями к участникам закупки, изготовителям.

По мнению Заявителя указанные требования установлены Заказчиком неправомерно и ограничивают количество участников закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 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.

Комиссией установлено, что 25.08.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку системы управления автоматизированным технологическим процессом пускорезервной котельной и теплофикационной установки, оказание услуг по шефмонтажу и шефналадке (реестровый № 32110583156) (далее – запрос предложений, процедура).

Закупка проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 14.07.2021 № 147) (далее – ЕОСЗ), с учетом приказа генерального директора Госкорпорации «Росатом» от 27.02.2019 2 № 1/191-П (в редакции приказа Госкорпорации «Росатом» от 21.05.2021 № 1/623-П).

Согласно подразделам 1.1, 1.4 приложения 10 ЕОСЗ «Методика установления требований и критериев оценки заявок в документации о закупке, рассмотрения заявок участников (отборочная и оценочная стадии)» в закупочной документации установлены предусмотренные ЕОСЗ требования, являющиеся обязательными для применения и установления при формировании закупочной документации.

В том числе установлены следующие требования к участникам закупки на отборочной стадии:

- «1.8. Уровень обеспеченности финансовыми ресурсами у участника закупки должен быть не ниже 30 единиц, согласно методике расчета. Документы, подтверждающие соответствие установленным требованиям: копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший финансовый год и за истекший период финансового года (6 месяцев текущего финансового года/ 9 месяцев текущего финансового года) и/или иные формы предоставления данных участниками закупки в соответствии с требованиями и порядком, предусмотренными разделом 3 настоящей части закупочной документации».

Как указывает Заявитель, если у участника уровень обеспеченности финансовыми ресурсами ниже 30 единиц, согласно методике расчета, установленной заказчиком, то его заявка будет отклонена.

Заявитель указывает, что в соответствии с формулой оценки по данному требованию, устанавливается соотношение ежемесячной выручки организации и ежемесячной выручки, которую участник получит от исполнения этого договора, а также на то, что в формуле применяется такой показатель как «период выполнения обязательств по договору». По мнению Заявителя данная формула по своей сути, не дает никакой информации ни Заказчику, ни участникам.

Также, Заказчиком установлено требование 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 завершённые в 2018-2021 гг. поставки товаров в соответствии с подклассом 28.9 «Общероссийским классификатором продукции

по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» на общую сумму не менее 15 221 000,00 руб. без НДС».

Как указывает Заявитель, отсутствие у участника закупки договоров, подтверждающих наличие соответствующего опыта поставки элементов (узлов/деталей) паротурбинных установок номинальной/максимальной мощностью не менее 200/250 МВт не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупочной процедуры, что ограничивает количество участников закупки.

Относительно требования, установленного пунктом 1.8 Документации об уровне обеспеченности финансовыми ресурсами участника, Комиссия установила следующее.

Так, Заявитель ссылается только на один показатель методики расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников процедуры закупки - коэффициент соизмеримости годовой выручки от основной деятельности с суммой договора (Ксв).

Комиссией установлено, что согласно методике расчета, установленной в закупочной документации, для общего расчета обеспеченности финансовыми ресурсами предприятия используются основные показатели его деятельности, такие как:

1. Коэффициент автономии собственных средств - показывает, в какой степени активы предприятия сформированы за счет собственного капитала, и насколько предприятие независимо от внешних источников финансирования;
2. Коэффициент обеспеченности собственными оборотными средствами - показывает, в каком объеме оборотные активы сформированы за счет собственного капитала;
3. Коэффициент соизмеримости годовой выручки от основной деятельности с суммой договора - характеризует соизмеримость суммы заключаемого по результатам процедуры закупки договора с объемом выручки от основной деятельности за соответствующий период.

В данном показателе используются следующие значения:

P – период выполнения обязательств по договору (период выполнения обязательств должен исчисляться с даты заключения договора), за исключением гарантийных обязательств, шеф-монтажа, шеф-наладки (в месяцах),

A – количество месяцев, соответствующее истекшему финансовому году (12 месяцев). В случае, если организация участника закупки создана в данном истекшем финансовом году, то A = количеству месяцев, начиная с месяца создания организации участника закупки, по декабрь (включительно),

B – количество месяцев, соответствующее истекшему периоду финансового года (6 или 9 месяцев). В случае, если расчет осуществляется только за истекший финансовый год, то $B=0$. В случае, если организация участника закупки создана в данном истекшем периоде финансового года, то B = количеству месяцев, начиная с месяца создания организации участника закупки, по последний месяц истекшего

периода финансового года (включительно).

4. Коэффициент покрытия процентов - измеряет способность предприятия уплатить ежегодные проценты по своим обязательствам.

Оценки (количество единиц), полученные по всем финансовым показателям, суммируются и к оценкам применяется соответствующий удельный вес.

Итоговым значением показателя обладания обеспеченности финансовыми ресурсами участника является сумма скорректированных на удельный вес оценок показателей. Чем выше данный показатель, тем стабильнее и устойчивее финансовое состояние предприятия. Риски неисполнения предприятием в сроки и в полном объеме своих обязательств по заключаемым с заказчиком договорам из-за недостаточности финансовых ресурсов уменьшаются с ростом значения данного показателя.

При этом на заседании Комиссии, Заявитель не отрицал отсутствие у него требуемого уровня обеспеченности финансовыми ресурсами.

Финансовые показатели деятельности участника позволяют судить о его финансовой устойчивости и способности выполнить объем работ, предусмотренный закупочной документацией, в связи с чем использование названных критериев допуска к участию в закупке является обоснованным.

При этом Комиссией установлено, что установленное Заказчиком требование, связанное с финансовыми показателями, в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Относительно требования, установленного пунктом 2.1 Документации, Комиссия установила следующее.

Так, «2.1. Наличие опыта поставок: (учитывается только опыт участника; опыт иных лиц, привлекаемых участником для исполнения договора, не учитывается): участник должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2018- 2021 гг. поставки товаров в соответствии с подклассом 28.9 «Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» на общую сумму не менее 15 221 000,00 руб. без НДС. Документы, подтверждающие соответствие установленным требованиям:

- справка об опыте выполнения договоров (подраздел 5.1, Форма 3 Таблица 1) с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:

- документов, подтверждающих состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (номер и дата);

- перечень поставленного товара; документов, подтверждающих исполнение - поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, - подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- перечень переданного и принятого заказчиком по договору товара;
- стоимость переданного и принятого заказчиком по договору товара».

В свою очередь Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Предметом оспариваемой закупочной процедуры является не только поставка системы управления автоматизированным технологическим процессом пускорезервной котельной и теплофикационной установки, оказание услуг по шефмонтажу и шефналадке.

В соответствии с Техническим заданием, система управления автоматизированная технологическим процессом пускорезервной котельной и теплофикационной установкой АСУТП ПРК и ТФУ (далее по тексту – АСУТП ПРК) Балаковской АЭС (далее по тексту – БАЛ АЭС) совместно с АСУТП котельно-вспомогательного оборудования ПРК (далее по тексту АСУТП КВО ПРК) предназначена для автоматизации управления технологическими процессами оборудования пуско-резервной котельной Балаковской АЭС. в составе, приведенном в таблице 1.1 и в технологических схемах (приложение 3).

Тем самым, заключение договора с участником, обладающим соответствующим опытом и компетенцией, является для Заказчика необходимым для качественного выполнения услуг в сфере своей профессиональной деятельности. При отсутствии у Заказчика гарантий со стороны участника закупки, вырастает риск возникновения аварий, инцидентов на объектах атомных станций Балаковской АЭС.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных

объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

При этом Комиссия принимает во внимание, что в силу пункта 1.1 Документации, принять участие в закупке может любой поставщик (подрядчик, исполнитель) или несколько поставщиков (подрядчиков, исполнителей), выступающих на стороне одного поставщика (подрядчика, исполнителя), независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, Комиссия приходит к выводу о том, что включение в закупочную документацию условий, которые в итоге могут привести к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих (в силу своей специфики) очевидным потребностям заказчика, не является нарушением положений Закона о закупках

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При этом комиссия принимает во внимание, что Заявитель заявку на участие в конкурсе не подавал.

Действительных доказательств нарушения прав Заявителя оспариваемыми требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Поток» (ОГРН: 1216800001659, ИНН: 6829158632) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (ОГРН: 5087746119951, ИНН: 7721632827) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.09.2021 № ЕО/55599/21.