

**РЕШЕНИЕ**

**по делу №Т08-269/14**

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена «25» июня 2014 года.

В полном объеме решение изготовлено «30» июня 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Управление) по контролю за действиями (бездействием) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в следующем составе:

- |                         |   |   |
|-------------------------|---|---|
| <b>Никитина М.Ф.</b>    | - | исполняющий обязанности заместителя руководителя, Председатель Комиссии;  |
| <b>Саакян А.И.</b>      | - | главный государственный инспектор отдела экономической концентрации, финансовых рынков и торговли, член Комиссии; |
| <b>Зубайдуллин Р.Р.</b> | - | главный специалист-эксперт отдела экономической концентрации, финансовых рынков и торговли, член Комиссии,        |

с участием представителей от Общества с ограниченной ответственностью «Балтийский завод - Судостроение» (далее – Заявитель, ООО «Балтийский завод - Судостроение»): Шибаршиной М.А. (по доверенности от 07 марта 2014 года №33/2014),

в отсутствие представителей Открытого акционерного общества «Атомное и энергетическое машиностроение» (далее – Заказчик, ОАО «Атомэнергомаш»), уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №Т08-269/14,

рассмотрев жалобу ООО «Балтийский завод - Судостроение» от 05 июня 2014 года №33-32/4706-15.1 (вх.№13969 от 24 июня 2014 года) на действия ОАО «Атомэнергомаш» - заказчика открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку заготовок для линии валопровода по чертежам заказчика для заказа 05706 проекта 22220 (далее – Запрос предложений), заслушав пояснения представителей Заказчика и

Заявителя, в соответствии с частью 1, 16, 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

## **УСТАНОВИЛА:**

Извещение о проведении Запроса предложений, закупочная документация, протоколы заседаний закупочной комиссии размещены на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>.

1. Заявитель обжалует следующие действия Заказчика.

30 апреля 2014 года ООО «Балтийский завод - Судостроение» в единой информационной системе <http://www.zakupki.gov.ru> было размещено сообщение о проведении Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 19 Информационной карты документации закупочной процедуры заявки участников подаются в срок до 12 часов 00 минут (МСК) 12 мая 2014 года в соответствии с правилами и с использованием функционала ЭТП «Фабрикант». Во исполнение указанного положения ОАО «Атомэнергомаш» 29 апреля 2014 года была подана заявка участника закупочной процедуры с ценой предложения – 113 165 540,00 рублей.

В последующем, 13 мая 2014 года и 15 мая 2014 года ОАО «Атомэнергомаш» предоставлялись разъяснения содержания поданной заявки (уточнения без изменения условий, являющихся критериями оценки), что в целом корреспондирует смыслу пункту 4.5 документации закупочной процедуры и принималось ООО «Балтийский завод - Судостроение».

27 мая 2014 года ОАО «Атомэнергомаш» в адрес ООО «Балтийский завод - Судостроение» было направлено письмо с изменением существенного условия ранее поданной заявки – снижением цены заявки до 111 000 000,00 рублей, а также предложением о проведении переторжки и готовности дополнительного снижения цены заявки.

Согласно разделу 1 Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Балтийский завод – Судостроение» (далее – Положение) запрос предложений – это способ закупки, при котором победителем признается участник, представивший предложение, которое наилучшим образом удовлетворяет потребностям Заказчика в товарах, работах, услугах.

Выбор поставщика с помощью запроса предложений (в соответствии с пунктом 3.5.4 Положения) может осуществляться при наличии любого из следующих условий: Заказчик не может сформулировать подробные спецификации продукции, определить ее характеристики и выявить наиболее приемлемое решение для удовлетворения своих потребностей в закупках; Заказчик планирует заключить договор в целях проведения научных исследований, экспериментов, разработок; проведенная ранее процедура конкурса не состоялась и договор по итогам не заключен; по решению закупочной комиссии.

Таким образом, Положением предусмотрено проведение Запроса предложений в случаях, когда Заказчик не имеет возможности определить критерии, порядок оценки и сопоставления заявок, на основании которых будет осуществляться отбор участника, предложившего лучшие условия исполнения договора, в частности, ввиду сложности определения требований к предмету договора: товару, работам, услугам. При этом цена договора не является основным фактором, влияющим на выбор контрагента.

Предметом Запроса предложений являются заготовки для линии валопровода по чертежам Заказчика для заказа 05706 проекта 22220. Технические характеристики продукции, сроки и условия поставки определены в приложении № 2 к документации закупочной процедуры и прилагаемых чертежах заготовок.

Кроме того, в пункте 21 Информационной карты, являющейся приложением № 1 к документации закупочной процедуры, устанавливаются критерии оценки заявок, на основании которых определяется победитель закупочной процедуры: цена договора (значимость 70%); срок поставки (значимость 10%); опыт работы/поставки (значимость 20%).

Таким образом, ООО «Балтийский завод - Судостроение» при подготовке закупочной процедуры имело возможность сформулировать характеристики предмета Запроса предложений и выявить наиболее приемлемое решение для удовлетворения своих потребностей в закупках, что было отражено в документации закупочной процедуры. Ранее проводимая ООО «Балтийский завод - Судостроение» процедура конкурса в отношении предмета Запроса предложения была отменена по инициативе организатора закупочной процедуры.

Учитывая вышеизложенное, по мнению Заявителя, условия проведения закупки, установленные документацией закупочной процедуры ООО «Балтийский завод - Судостроение», не соответствовали процедуре закупки в виде Запроса предложений, определенной Положением.

При этом, условия закупочной процедуры соответствуют признакам открытого конкурса, указанным в Положении, Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ), а также в Федеральном законе от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках).

Так, в соответствии с Положением конкурс – это конкурентный способ закупки, при котором победителем признается участник, предложивший лучшие условия исполнения договора, в соответствии с утвержденным порядком оценки и сопоставления заявок на основании установленных в закупочной документации критериев отбора. Проведение конкурса производится в соответствии с требованиями ГК РФ и накладывает на заказчика соответствующий объем гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем. Выбор поставщика с помощью конкурса может осуществляться Заказчиком в случае, если оценку поданных предложений участников закупки необходимо производить по нескольким критериям (пункт 3.5.1 Положения).

Аналогичные определения термина «конкурс» содержатся в статье 447 ГК РФ и в части 2 статьи 3 Закона о закупках.

Выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии с частью 4 статьи 447 ГК РФ выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Согласно части 1 статьи 448 ГК РФ конкурсы могут быть открытыми и закрытыми.

Таким образом, условия закупочной процедуры, по мнению Заявителя, позволяют отнести выбранный ООО «Балтийский завод – Судостроение» способ заключения договора к торгам.

Кроме того, в соответствии с частью 2 статьи 443 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать в любом случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. В случае, если предметом торгов является право заключения договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Извещение № 31401093597 о проведении Запроса предложений содержало все признаки, установленные ГК РФ для извещения о проведении торгов.

На основе вышеизложенного, Заявитель полагает, что закупочная процедура (извещение № 31401093597) соответствует признакам открытого конкурса и является одним из видов торгов.

Оговорка, содержащаяся в пункте 4.4 документации закупочной процедуры, согласно которой процедура Запроса предложений не является конкурсом, либо редукционным и ее проведение не регулируется статьями 447-449 ГК РФ, не подлежит применению исходя из смысла части 1 статьи 8 ГК РФ, а именно того факта, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Исходя из правовой природы указанной закупочной процедуры (приоритет лучших условий исполнения договора), критериев оценки заявок участников, поименованных в пункте 21 информационной карты, являющейся приложением № 1 к документации закупочной процедуры, а также необходимости следования при осуществлении закупочной деятельности основным принципам (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках) и реализации мер, направленных на сокращение издержек Заказчика, ОАО «Атомэнергомаш» усматривает в действиях ООО «Балтийский завод - Судостроение», выражающихся в уклонении от проведении переторжки (возможность которой предусмотрена разделом 3 документации закупочной процедуры, пунктом 3.11 Положения), нарушении основных начал закупочной деятельности и противоречие ее основным целям – обеспечения единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного

удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, развития добросовестной конкуренции, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, по мнению Заявителя, уклонение ООО «Балтийский завод - Судостроение» от проведения переторжки фактически повлияло на порядок определения победителя закупочной процедуры и предопределило противоречие фактических действий ООО «Балтийский завод - Судостроение» критериям оценки и выбора победителя.

Согласно пунктам 2, 3 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, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Согласно [части 1 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции по правилам данной нормы антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

На основе вышеизложенного, Заявитель полагает, что в действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путем нарушения порядка определения победителя (победителей) конкурса на право заключения договора на поставку заготовок для линии валопровода по чертежам Заказчика для заказа 05706 проекта 22220.

2. Заказчик с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в представленных возражениях на жалобу ОАО «Атомэнергомаш» от 05 июня 2014 года №33-32/4706-15.1.

3. Пояснения представителей Заказчика в ходе рассмотрения настоящей жалобы и представленные сторонами документы подтверждают следующие обстоятельства.

Предметом Запроса предложений (номер извещения: 31401093597) является право заключения договора на поставку заготовок для линии валопровода по чертежам заказчика для заказа 05706 проекта 22220.

Извещение № 31401093597 о проведении Запроса предложений, закупочная

документация опубликованы 30 апреля 2014 года.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 124 690 000,00 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений – 12 мая 2014 года в 12 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений – 10 июля 2014 года в 11 часов 00 минут.

Согласно 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.

В соответствии с пунктом 5 части 3 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке утверждается общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью в случае, если заказчиком выступает общество с ограниченной ответственностью, либо в случае, когда утверждение положения о закупке отнесено уставом общества с ограниченной ответственностью к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества или коллегиального исполнительного органа общества, советом директоров (наблюдательным советом) общества или коллегиальным исполнительным органом общества.

Положение, утвержденное решением единственного участника Заявителя (№22/2012 от 14 декабря 2012 года), размещенное 09 января 2013 года на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://www.zakupki.gov.ru>), определяет порядок проведения закупок для нужд Заказчика, регламентирует закупочную деятельность последнего, содержит 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.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения деятельность Заказчика (закупочной комиссии) направлена на обеспечение целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек Заказчика, а также проведения закупки с заданным уровнем экономической безопасности, эффективности и качества.

Пунктом 3.3 Положения установлено, что преимущественными способами закупки являются запрос предложений и запрос цен.

Согласно устным пояснениям Заказчика, возражениям на жалобу ОАО «Атомэнергомаш» от 24 июня 2014 года № 225-40 поставка заготовок для линии валопровода по чертежам Заказчика для заказа 05706 проекта осуществляется для исполнения государственного заказа на постройку головного атомного ледокола проекта 22220.

При закупке заготовок, техническая спецификация потенциальных участников

должна быть согласована техническим центром проектирования судов Заказчика. Данное условие свидетельствует о том, что ООО «Балтийский завод - Судостроение» на момент размещения документации не может выявить наиболее приемлемое решение для удовлетворения своих потребностей по способу изготовления требуемых заготовок.

Согласно пункту 3.5.4 Положения выбор поставщика с помощью запроса предложений может осуществляться при наличии любого из следующих условий:

- Заказчик не может сформулировать подробные спецификации продукции, определить ее характеристики и выявить наиболее приемлемое решение для удовлетворения своих потребностей в закупках;
- Заказчик планирует заключить договор в целях проведения научных исследований, экспериментов, разработок;
- проведенная ранее процедура конкурса не состоялась и договор по итогам не заключен;
- по решению Закупочной комиссии.

08 апреля 2014 года при оценке всех факторов требуемой закупки закупочной комиссией было принято решение о проведении закупки на поставку заготовок для линии валопровода по чертежам Заказчика для заказа 05706 проекта 22220 в форме открытого запроса предложений в электронной форме и утверждена документация по проведению открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку заготовок для линии валопровода по чертежам заказчика для заказа 05706 проекта 22220. Состав документации включает в себя информационную карту, техническое задание, проект договора, а так же формы документов, которые должны быть представлены участниками закупки.

Пункт 14 информационной карты содержит обязательное условие о том, что техническая спецификация к заявке участника обязательно должна быть согласована.

21 апреля 2014 года ООО «Балтийский завод - Судостроение» на сайте <http://www.fabrikant.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» были опубликованы извещение №2145656 и документация к Запросу предложений. В связи с интеграцией сайта <http://www.fabrikant.ru> с сайтом <http://www.zakupki.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 24 апреля 2014 года на данном сайте были опубликованы извещение № 31401093597 и документация к Запросу предложений с приложениями.

В соответствии с пунктом 3.15 Положения общий порядок проведения закупочной процедуры, а также детали и особенности проведения закупочной процедуры выбранным способом указываются в соответствующей закупочной документации.

В документации к Запросу предложений указаны общие сведения о процедуре запроса предложений, правовой статус процедуры и документов, требования к участникам Запроса предложений, формы документов, включаемых в предложение и информационная карта, техническое задание.

Согласно пункту 3.6 Положения и 4.4 документации процедура Запроса предложений не является конкурсом, либо аукционом и ее проведение не регулируется статьями 447-449 ГК РФ. Данная процедура закупки также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1061 ГК РФ. Таким образом, данная процедура не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем Запроса предложений или иным его участником. Данная конкурентная процедура может быть прекращена в любой момент до подведения её итогов.

Следует также отметить, что 12 мая 2014 года в установленный в извещении к Запросу предложений срок окончания подачи заявок в адрес Заказчика, в соответствии с порядком работы официального сайта электронной торговой площадки (<http://www.fabrikant.ru>) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», был оформлен протокол вскрытия конвертов в процедуре закупки и получены заявки на участие в Запросе предложений от следующих хозяйствующих субъектов:

- Общество с ограниченной ответственностью "Промышленные Технологии" (ценовое предложение - 124 571 479,00 рублей (в том числе НДС));

- ОАО "Атомэнергомаш" (ценовое предложение - 113 165 540,00 рублей (в том числе НДС));

- Закрытое акционерное общество "Адмирал" (далее – ЗАО «Адмирал») (ценовое предложение - 112 100 000,00 рублей (в том числе НДС));

- Общество с ограниченной ответственностью "ОМЗ-Спецсталь" (далее – ООО "ОМЗ-Спецсталь") (ценовое предложение - 111 120 600,00 рублей (в том числе НДС));

- Общество с ограниченной ответственностью "ИНТЕР-СПЛАВ" (ценовое предложение - 124 373 947,00 рублей (в том числе НДС));

- Закрытое акционерное общество "Бенифит" (ценовое предложение - 76 228 000,00 рублей (в том числе НДС)).

Согласно пункту 3.8.4. Положения проведение смешанных форм закупки, а именно, прием заявок участников на бумажных носителях при электронной форме закупки, недопустимо.

Таким образом, поступавшие адрес ООО «Балтийский завод - Судостроение» после даты вскрытия заявок (12 мая 2014 года) предложения участников Заказчиком не рассматривались, т.к. документы не были поданы через официальный сайт электронной торговой площадки (<http://www.fabrikant.ru>) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

27 мая 2014 года с оформлением Протокола № 326-1-1 закупочной комиссией было принято решение допустить к участию в Запросе предложений и признать заявки соответствующими требованиям и условиям, установленным в документации к Запросу предложений следующих хозяйствующих субъектов, подавших заявки на участие в закупке:



- ООО "ОМЗ-Спецсталь" (ценовое предложение - 111 120 600,00 рублей (в том числе НДС));

- ЗАО "Адмирал" (ценовое предложение - 112 100 000,00 рублей (в том числе НДС));

- ОАО "Атомэнергомаш" (ценовое предложение - 113 165 540,00 рублей (в том числе НДС)).

Документацией к Запросу предложений также были установлены критерии «Срок поставки» и «Опыт поставки по аналогичному предмету».

При подведении Заказчиком ранжирования, отраженного в Протоколе № 326-1-1 от 27 мая 2014 года, ООО «Балтийский завод - Судостроение» было выявлено, что предложение ОАО «Атомэнергомаш» и ЗАО «Адмирал» по условиям «Срок поставки», «Опыт поставки» и «Цена договора» менее экономически привлекательны, чем предложение ООО «ОМЗ-Спецсталь».

Таким образом, принятие Заказчиком предложения, направленного 27 мая 2014 года ОАО «Атомэнергомаш» по электронной почте в виде сканированной копии подписанного документа (после публикации протокола вскрытия конвертов и ознакомления с ценами предложений конкурентов на официальном сайте электронной торговой площадки (<http://www.fabrikant.ru>) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 12 мая 2014 года) является нарушением регламентирующих закупки актов (Положения, Закона о закупках), принципа открытости проведения процедур закупки, а также прав остальных участников процедуры закупки.

В соответствии с пунктом 6.5.4 Порядка проведения процедур закупки Заказчика, утвержденного решением №22/2012 единственным участником ООО «Балтийский завод – Судостроение» (далее – Порядок), на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений Закупочная комиссия вправе принять решение о проведении коммерческих переговоров или переторжки при проведении процедуры закупки в электронной форме при условии, что на это было соответствующее указание в документации о закупке.

Пункт 17 информационной карты документации к Запросу предложений установлено, что по решению закупочной комиссии возможно проведение процедуры переговоров/переторжки в очной, заочной или смешанной формах в случае, если по итогам оценки и сопоставления заявок на участие в процедуре закупки выявлено более одной Заявки, удовлетворяющей требованиям Заказчика.

Закупочной комиссией при рассмотрении заявок участников Запроса предложений и принятии решения о выборе победителя и назначении/не назначении переторжки учитывались все факторы, и было принято решение о выборе победителя, занявшего первое место в соответствии с ранжированием, без проведения переторжки, а именно ООО «ОМЗ-СпецСталь».

Таким образом, доводы ОАО "Атомэнергомаш" о том, что проведение переторжки является обязательным для Заказчика и не проведение её нарушает требования Положения, Порядка и документации неправомерны и необоснованны.

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

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ОАО «Атомэнергомаш» 05 июня 2014 года №33-32/4706-15.1 необоснованной.

Председатель Комиссии

М.Ф. Никитина

Члены Комиссии

А.И. Саакян

Р.Р. Зубайдуллин

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