

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-430/15

по результатам рассмотрения жалобы Кулакова А.В. 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»

23.12.2015

Москва

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

<...>

при участии представителей:

АО «НИАЭП» Симкина П.Ю. - доверенность от 13.05.2015 № 40/108/2015-ДОВ,

АО «Атомкомплект» Гонсо Г.В., Ефимушкина С.И., Чернявской Е.Н., Альцевой В.В., Уразовой Н.Ф. – доверенность от 17.02.2015 № 304/32/2015-ДОВ, Плужникова М.И. - доверенность от 24.11.2015 № 304/77/2015-ДОВ;

представитель Кулакова А.В. на заседание Комиссии ФАС России не явился, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу Кулакова А.В. б/д б/н (вх. от 15.12.2015 № 147460/15) на действия (бездействие) заказчика АО «НИАЭП» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку стеллажей свежего и отработанного топлива для энергоблоков № 1, 2 Курской АЭС-2 (извещение № 31503001159) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба Кулакова А.В. б/д б/н (далее – Заявитель) (вх. от 15.12.2015 № 147460/15) на действия (бездействие) заказчика АО «НИАЭП» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку стеллажей свежего и отработанного топлива для энергоблоков № 1, 2 Курской АЭС-2 (извещение № 31503001159)



(далее – Запрос предложений).

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.

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», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (в редакции от 22.09.2015 протокол решения наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» № 76) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

25.11.2015 на Официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Установленные Заказчиком требования в подпункте 1 пункта 2.1.1 Документации ограничивают количество участников Запроса предложений.

2. Заказчиком в Документации установлен не предусмотренный

Положением о закупке критерий оценки заявок на участие в Запросе предложений.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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

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

Разделом 2 части 1 Документации установлены требования к участникам и составу документов для принятия участия в Запросе предложений.

Согласно подпункту 1 пункта 2.1.1 Документации участник Запроса предложений должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора по результатам запроса предложений, в том числе быть зарегистрированным в качестве юридического или физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя, в установленном в Российской Федерации порядке (для российских участников); быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права и иметь все необходимые разрешения для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту нахождения, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации (для иностранных участников).

Кроме того, подпунктом 2 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлены следующие требования к участникам Запроса предложений, в том числе:

«...наличие права распоряжения предлагаемым товаром (по номенклатуре спецификаций №1.1 и 1.2 (Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)) и/или согласия

изготовителя данного оборудования, либо полномочного представителя такого изготовителя на предложение оборудования (по номенклатуре спецификаций №1.1. и 1.2 (Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)) в рамках настоящего запроса предложений, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, проведения шеф-монтажа, в срок и на условиях настоящей документации по запросу предложений.

Документами, подтверждающими соответствие установленным требованиям являются если участник не является изготовителем предлагаемого оборудования (по номенклатуре спецификаций №1.1 и 1.2. (Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)): 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 спецификаций №1.1 и 1.2. Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)) на предложение оборудования (по номенклатуре спецификаций №1.1. и 1.2.(Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)) в рамках настоящего запроса предложений, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, проведения шеф-монтажа, в срок и на условиях настоящей документации по запросу предложений, а именно: свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в документации по запросу предложений (подраздел 5.1, Форма 5) и/или документы его полномочного представителя, подтверждающие согласие такого полномочного представителя данного изготовителя оборудования (по номенклатуре спецификаций №1.1 и 1.2 (Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)) на предложение оборудования (по номенклатуре спецификации спецификаций №1.1. и 1.2 (Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)) в рамках настоящего запроса предложений, в том числе подтверждения гарантийных обязательств, проведения шеф-монтажа, в срок и на условиях настоящей документации по запросу предложений, а именно: копии дилерских договоров и/или копии дистрибьюторских договоров и т.п. и свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в документации по запросу предложений (подраздел 5.1, Форма 5).

По данным документам должна прослеживаться полностью цепочка от участника запроса предложений до такого изготовителя оборудования (по

номенклатуре спецификаций №1.1 и 1.2. (Приложений № 1.1 и № 1.2) к проекту договора (Часть 3 Тома 1 документации по запросу предложений)), предлагаемого в рамках настоящего запроса предложений».

Подпунктом 3 установлены требования к изготовителям «юридическому лицу, координирующему деятельность изготовителей составных частей оборудования и отвечающему за изготовление данного оборудования в целом» оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ 88/97 (НП-001-97), по предмету запроса предложений в объеме выполняемых работ: российский изготовитель предлагаемого к поставке оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ 88/97 (НП-001-97) должен иметь лицензии, действующие на момент открытия доступа к заявкам (если срок действия истек в связи с переносом срока окончания подачи заявок - действующие на момент изначально установленного в извещении о проведении запроса предложений и настоящей документации срока окончания подачи заявок), выданные Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, изготовителю оборудования, дающие право на изготовление оборудования по предмету запроса предложений в соответствии с Томом 2 «Техническая часть» документации.

Изготовитель, указанный в заявке участника как изготовитель предлагаемого оборудования, должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2012-2015 гг. работы по изготовлению оборудования системы перегрузки и хранения топлива реакторов типа ВВЭР*, для систем, важных для безопасности (1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности) атомных станций по ОПБ 88/97 (НП-001-97) в рамках заключенных договоров в 2012-2015гг. не менее 1 (одной) единицы оборудования.

*При проверке на соответствие данному требованию к учёту принимается оборудование любое из ниже перечисленного:

- стеллажи бассейна выдержки (стеллажи уплотненного хранения топлива);
- стеллажи для тепловыделяющих сборок;
- чехол транспортный;
- машина перегрузочная;
- гнездо универсальное;
- штанга;
- каркас;
- чехол для пеналов;
- пенал герметичный;
- траверса для стеллажей бассейна выдержки;

- захват для тепловыделяющей сборки;
- захват для поглощающих стержней СУЗ;
- захват для пенала герметичного;
- траверса для чехлов.

Подпунктом 4 установлены требования к разработчикам «юридическому лицу, координирующему работу исполнителей составных частей разработки и отвечающему за разработку оборудования в целом» оборудования по предмету запроса предложений в объеме выполняемых работ: российский разработчик предлагаемого к поставке оборудования не ниже 3 класса безопасности по ОПБ 88/97 (НП-001-97) должен иметь лицензии, действующие на момент открытия доступа к заявкам (если срок действия истек в связи с переносом срока окончания подачи заявок - действующие на момент изначально установленного в извещении о проведении запроса предложений и настоящей документации срока окончания подачи заявок), выданные Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, разработчику оборудования, дающие право на конструирование оборудования по предмету запроса предложений в соответствии с Томом 2 «Техническая часть» Документации.

Таким образом, возможность участников Запроса предложений сформировать заявки в соответствии с требованиями подпунктов 1, 2, 3, 4 пункта 2.1.1 Части 1 Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части установления требований к участникам Запроса предложений в Документации, противоречащих пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Из жалобы следует, что Положением о закупке не предусмотрен установленный подпунктом 4.1 пункта 4 Документации критерий оценки «Опыт изготовителя оборудования (значимость критерия $O_{ii} - 5\%$)».

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 4 Документации установлены критерии оценки заявок и их значимость на участие в запросе предложений

- 1) цена договора (значимость критерия $C_i - 90\%$);
- 2) квалификация участника запроса предложений (значимость критерия

Квi – 5%), в том числе:

- опыт участника запроса предложений (значимость подкритерия Oi – 100%)

3) опыт изготовителя оборудования (значимость критерия Oii – 5%).

Согласно пункту 12.7.4 Положения о закупке установлены критерии оценки в конкурсе, запросе предложений, конкурентных переговорах, в том числе опыт изготовителя оборудования, относящегося к важным для безопасности элементам объектов использования атомной энергии 1, 2, 3 классов безопасности в соответствии с федеральными нормами и правилами в области использования атомной энергии, а также оборудования, имеющего контроли изготовления и оценку в виде приемки по планам качества, разрабатываемого в соответствии в НП-071-06, в том числе оборудования длительного цикла изготовления.

Таким образом, критерий оценки заявок «Опыт изготовителя оборудования (значимость критерия Oii – 5%)» на участие в Запросе предложений установлен Заказчиком в соответствии с Положением о закупке, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В соответствии с подпунктом 1.6 пункта 2.1.1 Части 1 Документации, к участникам Запроса предложений установлено требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом».

Согласно части 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В этой связи требование Заказчика об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» не основано на положениях Закона о закупках и ограничивает количество потенциальных участников Запроса предложений.

Учитывая изложенное, установление требования по отсутствию на момент проведения Запроса предложений сведений об участниках Запроса предложений в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» нарушает часть 7 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного

правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Кулакова А.В. б/д б/н (вх. от 15.12.2015 № 147460/15) на действия (бездействие) заказчика АО «НИАЭП» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку стеллажей свежего и отработанного топлива для энергоблоков № 1, 2 Курской АЭС-2 (извещение № 31503001159) обоснованной, в части установления требований, ограничивающих количество участников Запроса предложений.

2. Признать АО «НИАЭП» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 7 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «НИАЭП» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранения выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.12.2015 № 223ФЗ-430/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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