



Государственный заказчик,
директор целевой государственной программы
«Переработка и утилизация металлических
радиоактивных отходов»

**Акционерное общество
«ЭКОМЕТ-С»**

ИНН 7813026343 ОГРН 1037828005357
191036, г. Санкт-Петербург,
ул. 9-я Советская, д. 5, литер А, пом. 22Н
Тел./факс: +7 (812) 309-88-97
E-mail: info@ecomet-s.ru
www.ecomet-s.ru

**В Управление
Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве**

**107078, г. Москва, Мясницкий проезд,
дом 4, стр. 1**

**Тел.: +7 495 784 75 05
Факс: +7 495 607 42 92**

E-mail: to77@fas.gov.ru

02.08.2017 № 17-547/17
На № _____ от _____

**Заявитель
(участник закупки):**

**Акционерное общество «ЭКОМЕТ-С»,
(ИНН 7813026343, ОГРН 1037828005357),
Адрес/почтовый адрес: РФ, 191036, Санкт-Петербург,
ул. 9-я Советская, дом 5, литер А, пом. 22Н,
Тел./факс: +7 812 309 88 97
E-mail: info@ecomet-s.ru, eco@ecomet-s.ru**

Заказчик:

**Государственная корпорация по атомной энергии
«Росатом» (Госкорпорация «Росатом»)
(ИНН 7706413348, ОГРН 1077799032926),
Адрес/почтовый адрес: РФ, 119017, Москва,
ул. Б. Ордынка, д. 24,
e-mail: AVGorodnichev@rosatom.ru
Тел.: +7 499 9494467, факс: +7 499 9494679**

Жалоба

**на нарушение законодательства РФ
о контрактной системе в сфере закупок
для государственных и муниципальных
нужд Государственной корпорацией
по атомной энергии «Росатом»
при размещении закупки
№ 0773100000317000087**

28.06.2017 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов (www.zakupki.gov.ru) было опубликовано извещение о закупке № 0773100000317000087 – проведение электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по теме «Переработка радиоактивных отходов, находящихся в федеральной собственности, накопленных на Ленинградской АЭС»

в обеспечение мероприятия «Безопасное удаление радиоактивных отходов из пунктов хранения, подготовка к захоронению, транспортировка к пункту захоронения и захоронение» с начальной максимальной ценой контракта 252 877 684,99 руб. (Двести пятьдесят два миллиона восемьсот семьдесят семь тысяч шестьсот восемьдесят четыре рубля 99 копеек) (далее – «Аукцион», «Закупка»).

В качестве заказчика выступила Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» (ИНН 7706413348, ОГРН 1077799032926).

Заявитель принял участие в Аукционе, подав заявку на участие в сроки, предусмотренные закупочной документацией.

02.08.2017 на сайте Единой электронной торговой площадки (АО «ЕЭТП») – <http://roseltorg.ru> по результатам Закупки опубликован протокол № 0773100000317000087-3 подведения итогов электронного аукциона от 01.08.2017, из которого явствует, что заявка Заявителя признана Заказчиком не соответствующей требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, а также – документации электронного аукциона, и победителем признан другой участник Закупки – АО «Концерн Росэнергоатом», с предложением цены исполнения контракта на 2 млн выше цены, предложенной Заявителем.

В обоснование своей позиции аукционная комиссия сослалась на якобы имеющиеся нарушения АО «ЭКОМЕТ-С» пункта 4 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, абзаца 4 подпункта 2.1.1.2 пункта 2.1.1 подраздела 2.1 раздела 2 документации электронного аукциона, а именно: по мнению аукционной комиссии, во второй части заявки АО «ЭКОМЕТ-С» отсутствует решение об одобрении или о совершении крупной сделки на предоставление обеспечения исполнения контракта (в составе второй части заявки представлено, как указала аукционная комиссия, решение об одобрении или о совершении крупной сделки (файл Протокол_СД_одобрения_сделки.pdf) с одобренной суммой предоставляемого обеспечения контракта, не соответствующей размеру и условиям, установленным в п. 27 Информационной карты документации электронного аукциона и ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ.

Заявитель полагает, что решение Заказчика об отклонении заявки Заявителя является незаконным, ущемляет законные права и интересы Заявителя и подлежит отмене в связи со следующим:

1. Заключение контракта, а также обеспечение исполнения контракта для АО «ЭКОМЕТ-С» не является крупной сделкой.

Обоснование:

Требование к второй части заявки на участие в электронном аукционе содержится в части 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ и в п. 2.1.1.2 аукционной документации. В отношении корпоративного одобрения сделки установлены следующие требования:

От участника требуется представить решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами или иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечение исполнения контракта является крупной сделкой (п. 4 части 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, подп. 4 пункта 2.1.1.2 аукционной документации).

Таким образом, в силу названных положений указанного закона и аукционной документации обязательным является представление корпоративного одобрения крупной сделки, являющейся таковой для участника аукциона.

Из протокола заседания Совета директоров АО «ЭКОМЕТ-С» от 19.06.2017 г. видно, что сделка по заключению с ГК «Росатом» государственного контракта по результатам аукциона, номер закупки 0773100000317000087, в том числе в части обеспечения исполнения контракта, не одобрялась как крупная, так как, по смыслу положений, изложенных в п. 4 ст. 78 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» относится к сделкам, не выходящим за пределы обычной хозяйственной деятельности предприятия. Сделка одобрена не как крупная, а как превышающая 50 млн. руб., что, в силу п. 8.7.11 Устава АО «ЭКОМЕТ-С», делает необходимым ее одобрение Советом директоров.

Согласно п. 4 ст. 78 Закона «Об акционерных обществах», под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, заключаемые при осуществлении деятельности соответствующим обществом либо иными организациями, осуществляющими аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Указанная выше сделка, в том числе в части обеспечения исполнения контракта, не приводит ни к прекращению деятельности АО «ЭКОМЕТ-С», ни к изменению ее вида, ни к существенному изменению ее масштабов.

Данные сделки, однозначно, необходимо квалифицировать, как не выходящие за пределы обычной хозяйственной деятельности, и, соответственно, не относящиеся к крупным сделкам (п. 1 ст. 78 Закона «Об акционерных обществах»).

Если оценивать сделку по предоставлению обеспечения исполнения контракта в повышенном размере с точки зрения того, составляет ли ее сумма 25 и более процентов балансовой стоимости активов АО «ЭКОМЕТ-С» на последнюю отчетную дату (критерий крупности сделок, выходящих за пределы обычной хозяйственной деятельности, п. 1 ст. 78 Закона «Об акционерных обществах»), то необходимо сделать вывод о том, что данная сделка составляет менее 25% указанной стоимости активов:

а) Сумма обеспечения в повышенном размере – $78\,863\,305,50 \times 1.5 = 113\,794\,985$ руб.

б) Балансовая стоимость активов на последнюю отчетную дату – 524 637 000 руб.

в) $524\,637\,000 \times 25\% = 131\,159\,250$ руб.

г) $131\,159\,250$ руб. > $113\,794\,958$ руб.

Следовательно, данная аукционной комиссией квалификация названной сделки как крупной, в том числе сделки по предоставлению обеспечения в повышенном размере, является ошибочной.

2. Заключение контракта, а также предоставление обеспечение исполнения контракта было одобрено Советом директоров АО «ЭКОМЕТ-С» с учетом требований Федерального закона № 44-ФЗ.

Обоснование:

Не смотря на то, что сделка, заключаемая по итогам электронного аукциона, в том числе в части обеспечения исполнения контракта, не является крупной для АО «ЭКОМЕТ-С», одобрение Советом директоров АО «ЭКОМЕТ-С» условий сделки в части предоставления обеспечения было получено с учётом требований Федерального закона № 44-ФЗ, что следует из формулировки, отраженной в протоколе заседания Совета директоров, а именно:

«Обеспечение исполнения контракта:

внесение денежных средств в размере 75 862 305 руб. 50 коп. на указанный Заказчиком счет или банковская гарантия, выданная банком и соответствующая требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.».

При одобрении выдачи банковской гарантии не указана ее сумма, при этом, отражено указание на необходимость соответствия банковской гарантии требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

Таким образом, довод аукционной комиссии об отсутствии решения об одобрении на обеспечение исполнения контракта с суммой предоставляемого обеспечения, увеличенной в 1,5 раза, противоречит тексту корпоративного одобрения сделки.

3. Закупочная документация не содержит требований о необходимости заблаговременного предоставления одобрения обеспечения исполнения контракта на сумму, отраженную в п. 1 ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ.

Обоснование:

Помимо того, что сделка, в том числе по предоставлению обеспечения исполнения контракта не является крупной, а также не смотря на то, что Советом директоров АО «ЭКОМЕТ-С» предоставлено одобрение в отношении заключаемого контракта и обеспечения исполнения контракта с учётом требований Федерального закона № 44-ФЗ, буквальный текст пункта 27 Информационной карты электронного аукциона «Размер обеспечения исполнения контракта», на который ссылается Заказчик, как неисполненное участником аукциона требование, сформулирован следующим образом:

«30% начальной (максимальной) цены контракта, но не менее, чем в размере аванса. Если участником закупки, с которым заключается Контракт, предложена цена Контракта, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены Контракта, Контракт заключается только после представления таким Участником обеспечения исполнения Контракта в размере, превышающим в полтора раза установленный размер обеспечения исполнения Контракта, но не менее, чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса)».

Таким образом, существует установленный аукционными документами размер обеспечения, и корпоративное согласование сделки соответствует этому установленному размеру.

Дальнейшие действия участника, как они указаны в названном положении аукционной документации, предполагают обязательное предоставление повышенного обеспечения как условия заключения контракта, но не более. В данном пункте не содержится требования о заблаговременности, до подачи второй части заявки, корпоративном одобрении предоставления повышенного размера обеспечения.

Следовательно, если бы указанное одобрение не было получено (хотя оно получено), такое одобрение могло быть дано и после проведения процедуры торгов, но до момента заключения контракта.

Таким образом, следует признать, что Заявителем в составе заявки, были предоставлены все документы, предусмотренные п. 5 ст. 66 Закона 44-ФЗ, а также – закупочной документацией, и отклонение Заказчиком заявки Заявителя со ссылкой на несоблюдение последним требований п. 4 ч. 5 ст. 66 44-ФЗ, является незаконным.

В соответствии с п. 6 ст. 31 Закона 44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В соответствии со ст. 6 Закона 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции.

В соответствии с п. 1 ст. 8 Закона 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками.

В соответствии с п. 2 ст. 8 Закона № 44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупки.

В соответствии с подп. 3 п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – «135-ФЗ») 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 ...нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Таким образом, необоснованное отклонение заявки Заявителя, следует также расценивать как создающее условия для искусственного ограничения конкуренции и нарушающее порядок определения победителя торгов.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 105, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд»,

ПРОШУ:

1. Рассмотреть настоящую жалобу в соответствии с требованиями главы 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
2. Признать настоящую жалобу обоснованной.

3. В соответствии с п. 7 ст. 106 44-ФЗ обязать Заказчика приостановить Закупку в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу, направив Заказчику (Комиссии Заказчика) соответствующее требование.
4. Признать в действиях Заказчика наличие нарушения п. 1 ч. 6 ст. 69, п. 6 ст. 31 и п. 2 ст. 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд», а также – п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
5. Обязать Заказчика устранить допущенные нарушения путём совершения следующих действий:
 - 1) отменить результаты Аукциона, отражённые в протоколе № 0773100000317000087-3 подведения итогов электронного аукциона от 01.08.2017;
 - 2) признать заявку Заявителя, поданную им на участие в Аукционе, соответствующей требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд», а также – закупочной документации;
 - 3) повторно рассмотреть заявки участников Аукциона;
 - 4) признать Заявителя победителем Аукциона как предложившего минимальную цену исполнения государственного контракта, являющегося предметом Закупки, и заключить с ним соответствующий государственный контракт.
6. Удовлетворить настоящую жалобу, направив Заказчику соответствующие решение и предписание.

Приложение:

1. Копия протокола № 0773100000317000087-3 подведения итогов электронного аукциона от 01.08.2017 – на 4 л.
2. Копия протокола заседания Совета директоров АО «ЭКОМЕТ-С» от 19.07.2017 – на 4 л.
3. Копия Устава АО «ЭКОМЕТ-С» с изменениями – на 19 л.
4. Копия бухгалтерского баланса на 31.12.2016 – на 2 л.
5. Распечатка с сайта ФНС РФ – сведения из ЕГРЮЛ в отношении Заявителя от 02.08.2017 – на 25 л.

Генеральный директор АО «ЭКОМЕТ-С»



Невейко А.А.