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 требованиям 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 уплотнённого 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 Оиі – 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 Ці – 90%);

2) квалификация участника запроса предложений (значимость критерия Кві – 5%), в том числе:

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

3) опыт изготовителя оборудования (значимость критерия O_{ii} – 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 O_{ii} – 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».

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