

**Акционерное общество «ТВЭЛ»
(АО «ТВЭЛ»)**

Арбитражный комитет АО «ТВЭЛ»

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

27.07.2023

Москва

№ **18/АК ТВЭЛ**

Арбитражный комитет Акционерного общества «ТВЭЛ» (далее – АК АО «ТВЭЛ») в составе председателя Кисловой А.А., членов комитета: Колесникова С.Ф., Сычева А.В., рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «РИО» (606039, Нижегородская область, г. Дзержинск, пр-кт Циолковского, д. 88А, помещ. П11), далее – Заявитель, ООО «РИО» от 14.07.2023 № 316 (вх. номер АО «ТВЭЛ» от 17.07.2023 № 4/12.3/25052-Вх) на действия Публичного акционерного общества «Новосибирский завод химконцентратов» (630110, г. Новосибирск, ул. Богдана Хмельницкого, д.94), далее – Ответчик, Заказчик, ПАО «НЗХК» и на действия Акционерного общества «Промышленные инновации» (115230, г. Москва, 1-ый Нагатинский проезд, д.10, стр.1), далее – Организатор, АО «Промышленные инновации» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключение договора на поставку патрона регенеративного РП-100 с начальной (максимальной) ценой договора 4 590 000,00 рублей с НДС (далее – Запрос котировок), с участием представителя Заявителя Романова Д.В., представителей Ответчика Самойлова А.Г., Ледневой Т.В., представителя Организатора Лебедева С.Н. по видео-конференц-связи, изучив представленные материалы и документы,

УСТАНОВИЛ

1. 05.07.2023 Организатором на официальном сайте закупок Госкорпорации «Росатом» (далее – Официальный сайт) размещены извещение № 230705/2442/1280 о проведении Запроса котировок и закупочная документация (далее соответственно – Извещение, Документация).

Оспариваемая процедура закупки проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Госкорпорации «Росатом» (далее – ЕОСЗ, Стандарт) в редакции с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 31.01.2023 № 174, на сайте электронной торговой площадки www.rts-tender.ru (далее – ЭТП), номер закупки 3363573.

Закупка не регулируется Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ).

Жалоба подана Заявителем и рассмотрена АК АО «ТВЭЛ» до открытия доступа к заявкам, подаваемым в электронной форме.

В соответствии с уведомлением АК АО «ТВЭЛ» о принятии жалобы к рассмотрению проведение процедуры закупки приостановлено.

2. Заявитель обратился с жалобой в АК АО «ТВЭЛ», на действия Ответчика и положения Документации, в качестве доводов указал следующее.

Заявитель не согласен с требованием Документации о представлении паспорта на патрон регенеративный РП-100, заверенного печатью военной приемки Министерства обороны Российской Федерации

Заявитель сообщает, что разработка, принятие, применение и исполнение обязательных требований к продукции, в том числе зданиям и сооружениям в Российской Федерации устанавливается Федеральным законом от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Федеральный закон № 184-ФЗ). Пунктом 3 Федерального закона № 184-ФЗ установлен основной принцип технического регулирования: применения единых правил установления требований к продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг.

Основные требования к средствам коллективной и индивидуальной защиты установлены в государственных технических стандартах, в том числе ГОСТ 12.4.011-89.

Заявитель отмечает, что статьей 20 Федерального закона № 184-ФЗ определено, что подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации, а обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах принятия декларации о соответствии либо обязательной сертификации.

По мнению Заявителя, документами, подтверждающими качество товара и его соответствие техническим стандартам являются только сертификаты соответствия.

Заявитель считает, что, исходя из пунктов 2 и 3 постановления Правительства РФ № 804, можно сделать вывод о том, военные представительства подконтрольны Министерству обороны Российской Федерации и контроль качества и приемка военной продукции, производимой для государственных заказчиков, кроме Министерства обороны Российской Федерации, осуществляются Министерством на договорной основе, а, следовательно, носят добровольный характер.

Заявитель считает, что требование Заказчика (если Заказчик – не Министерство обороны РФ) об обязанности поставщика предоставить свидетельство о приемке со стороны ВП МО РФ, является незаконным действием, которое выражается в абсолютно свободном и ничем необоснованном порядке устанавливать требования о наличии военной приемки, влечёт ограничение конкуренции в нарушение Закона «О защите конкуренции», в том числе, ч. 1 ст. 17 указанного Закона.

Заявитель указывает, что Заказчик не принял во внимание единообразие практики, сложившейся при рассмотрении Арбитражным комитетом АО «Концерн Росэнергоатом» (заключение от 20.07.2021 исх. № 9-АК/52-Пр), согласно которому принято решение о неправомерном установлении требования о передаче поставщиком заказчику паспорта на изделие, заверенного печатью ВП МО РФ, не обусловленного необходимыми действительными потребностями заказчика при закупке фильтров ФП-300-1.

Также Заявитель отмечает, что ответчик не дал разъяснения ни по одному из заданных вопросов на официальном сайте.

На основании вышеизложенного Заявитель просит провести внеплановую проверку соблюдения Ответчиком требований действующего законодательства РФ при проведении Запроса котировок, признать в действиях Ответчика нарушение требований частей 2, 3 статьи 1.2. ЕОСЗ в части неправомерного установления необоснованного требования о заверении паспорта изделия печатью военной приемки Министерства обороны РФ и обязать Ответчика устранить нарушения указанных требований ЕОСЗ путем внесения соответствующих изменений в закупочную документацию процедуры Запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на Поставку патрона регенеративного РП-100 .

3. Ответчик с доводами Заявителя не согласился, представил отзыв на жалобу и в ходе заседания пояснил следующее.

1. Об обосновании принадлежности регенеративных патронов РП-100 к запасным частям (комплектующим) фильтровентиляционной системы защитного сооружения (убежища) Заказчика Ответчик указывает следующее.

В соответствии с пунктом 28, 29 ГОСТ Р 42.0.02-2001 «Гражданская оборона. Термины и определения основных понятий», средство коллективной защиты ГО – это сооружение, предназначенное для защиты группы людей от воздействия средств нападения противника, защитное сооружение ГО - специальное сооружение, предназначенное для защиты населения, личного состава сил гражданской обороны, а также техники и имущества гражданской обороны от воздействия средств нападения противника.

Ответчик указал, что согласно ст. 9 Федерального закона от 12.02.1998 № 28-ФЗ «О гражданской обороне» организации в пределах своих полномочий и в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, планируют и организуют проведение мероприятий по гражданской обороне.

В соответствии с п. 2, п. 14 Порядка создания убежищ и иных объектов гражданской обороны, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.1999 № 1309 организации обеспечивают сохранность существующих объектов гражданской обороны, принимают меры по поддержанию их в состоянии постоянной готовности к использованию.

В соответствии с ГОСТ Р 22.3.10-2015 «Безопасность в чрезвычайных ситуациях. Средства коллективной защиты. Устройства очистки и регенерации

воздуха. Классификация. Общие требования к схемам размещения» от 12.08.2015 устройство очистки и регенерации воздуха - комплекс фильтровентиляционного оборудования, предназначенный для снабжения защитного сооружения (убежища) очищенным воздухом и создания в сооружении (убежище) избыточного давления (подпора). Фильтровентиляционная система защитного сооружения представляет собой технический комплекс, включающий несколько наименований изделий, среди которых представлены РП-100, при этом работающих и взаимодействующих между собой в едином технологическом цикле.

Ответчик сообщил, что регенеративные патроны РП-100 являются запасными частями для фильтровентиляционного оборудования защитного сооружения гражданской обороны Заказчика. Из содержания части 2 руководства по эксплуатации РП-100 следует, что данный элемент монтируется в систему фильтровентиляции защитного сооружения. РП-100 не являются самостоятельными функционально готовыми изделиями, а используются в качестве запасной части (комплектующей) фильтровентиляционной системы защитного сооружения, приобретая свои функциональные свойства только после соответствующего монтажа в указанную систему. Согласно пунктам 3.1.3 и 3.1.5 ГОСТ Р 22.3.10-2015 регенеративный патрон (поглотительный) для поглощения диоксида углерода – это элемент устройства очистки и регенерации воздуха.

Согласно пункту 3.1.9 ГОСТ Р 22.3.10-2015, устройство очистки воздуха – это комплекс фильтровентиляционного оборудования, предназначенный для снабжения защитного сооружения (убежищ) очищенным воздухом.

Согласно пункту 3.1.3 ГОСТ Р 22.3.14-2018 устройство очистки воздуха – это совокупность элементов, обеспечивающая очистку воздуха, подаваемого в защитные сооружения и убежища гражданской обороны. Из пункта 6.6.1 ГОСТ Р 22.3.14-2018 следует, что такую совокупность элементов образуют, в том числе регенеративные патроны (обозначены, как FO_{CO} , см сокращения по пункту 3.2 ГОСТ Р 22.3.14-2018 – фильтр очистки от оксида углерода).

Таким образом, РП-100 являются запасными частями (комплектующими) фильтровентиляционного оборудования защитного сооружения и не могут быть отнесены к категории самостоятельного функционально готового оборудования.

2. О необходимости установки конкретной запасной части (РП-100), контроль качества и приемка которой осуществляется ВП МО РФ Ответчик сообщил следующее.

Согласно пункту 2.2 правил эксплуатации защитных сооружений гражданской обороны, утвержденных приказом МЧС России от 15 декабря 2002 года № 583 «Об утверждении и введении в действие Правил эксплуатации защитных сооружений гражданской обороны» (далее – Правила эксплуатации ЗС ГО) документальным основанием для ведения учета защитного сооружения гражданской обороны (далее – ЗС ГО, убежище) является паспорт ЗС ГО, в котором указываются его основные технические характеристики и перечень оборудования систем жизнеобеспечения.

Закупаемые регенеративные патроны РП-100 предназначены для оснащения системы фильтровентиляции (вентиляции) убежища (защитного сооружения гражданской обороны), держателем которого является ПАО «НЗХК».

Закупка и последующее использование в системе фильтровентиляции элементов - аналогов РП-100, не соответствующих установленным требованиям по государственному контролю в лице военного представительства, может привести к нарушению её функционирования, что в условиях чрезвычайной ситуации приведет к причинению вреда здоровью или гибели укрываемых людей.

В соответствии с Указом Президента РФ от 22.02.1992 N 179 "О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена" и постановлением Правительства РФ от 10.12.1992 N 959 "О поставках продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена", оборот РП-100, защищающих от боевых отравляющих веществ, не может осуществляться в свободной форме и подлежит обязательному контролю со стороны государства в лице Военного представительства Министерства обороны Российской Федерации, так как они являются средствами защиты от боевых отравляющих веществ и могут быть применены в целях гражданской обороны для защиты населения от отравляющих веществ.

Согласно постановлению Правительства РФ от 11.08.1995 № 804 "О военных представительствах Министерства обороны РФ", военные представительства Министерства обороны РФ создаются для контроля качества и приемки военной продукции на предприятиях, в организациях и учреждениях независимо от ведомственной подчиненности и организационно-правовых форм (далее именуются организации), осуществляющих в интересах обороны разработку, испытания, производство, поставку и утилизацию этой продукции как непосредственно, так и в порядке кооперации, а также работ по сервисному обслуживанию, ремонту и (или) модернизации военной продукции, проводимых специалистами организаций непосредственно у потребителей этой продукции в соответствии с условиями государственных контрактов (контрактов). Контроль качества и приемка военной продукции (продукция, принимаемая ВП МО РФ) поставляемой вне государственного оборонного заказа, осуществляется на договорной основе. То есть, контроль качества и приемка продукции ВП МО РФ может осуществлять для неограниченного круга заказчиков.

В соответствии со статьей 2 ФЗ № 28-ФЗ от 12.02.1998 «О гражданской обороне» одной из основных задач в области гражданской обороны является предоставление населению средств коллективной защиты. Постановлением Правительства РФ от 29.11.1999 № 1309 "О порядке создания убежищ и иных объектов гражданской обороны" утвержден порядок создания убежищ и иных объектов гражданской обороны. В соответствии с данным постановлением защитные сооружения гражданской обороны (далее – ЗС ГО) должны обеспечивать защиту укрываемых в том числе от химического оружия и поражающих концентраций аварийно химически опасных веществ. Обеспечение защиты от указанных опасных факторов достигается за счет применения в системе фильтровентиляции защитного сооружения регенеративных патронов.

Рассматриваемые регенеративные патроны являются средствами коллективной защиты, предназначенными для использования в ЗС ГО, и относятся к продукции военного назначения, понятие которой, однако, не охватывается термином "военная техника" применительно к закону № 99-ФЗ и Положению о лицензировании от 13.06.2012 № 581.

В случае если изготовитель производит военную продукцию к которой относятся приобретаемые РП-100, то осуществление контроля качества этой продукции со стороны ВП МО РФ носит обязательный характер, что подтверждается паспортами производителя на данное оборудование. Данное требование установлено в целях исключения риска поставки РП-100 ненадлежащего качества и подтверждения их соответствия требованиям технических условий и безопасного использования. В силу того, что регенеративные патроны не подлежат обязательной оценке соответствия в форме сертификации или декларирования соответствия (подтверждается письмами производителя на данное оборудование), контроль качества и приемка ВП МО РФ является единственным подтверждением качества и соответствия продукции требованиям безопасности использования. Иные подтверждения качества поставляемой продукции, законом не предусмотрены.

Изложенное означает, что реализация фильтров поглотителей осуществляется потребителям любым хозяйствующим субъектом, после осуществления контроля о соответствии техническим, качественным, эксплуатационным характеристикам и требованиям технической документации военным представительством Минобороны России при условии его соответствия единым требованиям.

Обязательность требования по контролю качества и приемке ВП МО РФ продукции подтверждена официальным письмом Департамента гражданской обороны и защиты населения МЧС России от 16.05.2023 № М-11-1751, письмом ГУ МЧС России по НСО от 19.05.2023 № ИВ-204-7251, направленными в ответ на запрос ПАО «НЗХК» от 03.05.2023 № 21/15/273.

Дополнительно Ответчик обратил внимание на то, что Заявитель утверждает, что он, либо ООО «ГП «Спецоборона» являются изготовителями регенеративных патронов РП-100, которые указаны в паспорте убежища. Однако, в письме № 86-3 от 24 апреля 2023 года управляющей организации изготовителя РП-100 – АО «Тамбовмаш» подчеркивается, что документация, необходимая для производства РП-100, ООО «РИО» или ООО «ГП «Спецоборона» не передавалась (см. пункт 6 письма управляющей организации изготовителя).

Ответчик отметил, что в своей жалобе Заявитель указывает: «Документация предлагаемой нами к поставке продукции допускает отметку о приемке представителями Заказчика (любой привлеченной (нанятой) Заказчиком организации, в том числе военных представителей Минобороны России)», таким образом подтверждая, что предлагаемая им продукция также может проходить контроль качества и приемку ВП МО РФ. Утверждение Заявителя свидетельствует об отсутствии ограничений его прав и законных интересов,

поскольку он не ограничен в возможности поставки товара, соответствующего требованиям, установленным в документации о закупке.

Доводы, аналогичные доводам Заявителя неоднократно являлись предметом рассмотрения Федеральной антимонопольной службой и были признаны полностью необоснованными (Решение Нижегородского УФАС России от 4 мая 2023 года по делу № 052/10/18.1-990/2023 (закупка № 32312299671); Решение Татарстанского УФАС России № АЯ-04/484 от 17 января 2022 года (закупка № 32110957065); Решение Ярославского УФАС России от 5 октября 2021 года по делу № 076/06/64-976/2021 (закупка № 0171200001921002030); Решения Пермского УФАС России от 1 июля 2021 года по делу № № 059/07/3-684/2021 (закупка № 32110366697) и от 11 августа 2020 года по делу № 059/07/3-923/2020 (закупка № 32009344972); Решение Московского УФАС России от 27 апреля 2023 года по делу № 077/07/00-5286/2023 (закупка № 32312275249).

3. Об установлении требования о приемке и контроле качества товара со стороны ВП МО РФ Ответчик пояснил следующее.

Ответчик считает, что Заявитель ошибочно ссылается на положения Федерального закона от 27 декабря 2002 года № 184-ФЗ. Названный федеральный закон регулирует отношения, возникающие при: разработке, принятии, применении и исполнении обязательных требований к продукции, в том числе зданиям и сооружениям (далее - продукция), или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации; применении и исполнении на добровольной основе требований к продукции, процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также к выполнению работ или оказанию услуг в целях добровольного подтверждения соответствия; оценке соответствия.

Ответчик считает, что Закон о техническом регулировании не регулирует отношения, связанные с контролем качества и приемкой той или иной продукции со стороны ВП МО РФ, а регулирует правила и порядок подтверждения соответствия продукции обязательным требованиям технических регламентов, устанавливающим требования к безопасности, а не к качеству продукции. В то время, как ВП МО РФ осуществляют контроль качества продукции в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 11 августа 1995 года № 804 «О военных представительствах Министерства обороны Российской Федерации».

Требование о приемки продукции со стороны ВП МО РФ не противоречит законодательству о техническом регулировании, а упоминаемые в Законе о техническом регулировании формы подтверждения соответствия (сертификация и декларирование соответствия) не отменяют и не заменяют собой контроль качества и приемку ВП МО РФ.

Упомянутый Заявителем в жалобе ГОСТ 12.4.011-89 утратил силу в Российской Федерации, о чем содержится соответствующая запись в реестре

документов по стандартизации Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии.

Ответчик считает, что доводы Заявителя в части неправомерности и необоснованности требования Технического задания о военной приемке РП - 100, которая должна быть осуществлена ВП МО РФ, не находят своего подтверждения и являются необоснованными.

Ответчик считает, что требования Документации не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Ответчик указал, что действующее законодательство и ЕОСЗ Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми. При этом, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции. В материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту. В свою очередь невозможность поставки товара Заявителем на необходимых Заказчику условиях не может однозначно свидетельствовать об ограничении Заказчиком круга потенциальных участников Закупки.

Учитывая вышеизложенное, Ответчик просит АК АО «ТВЭЛ» признать жалобу ООО «РИО» полностью необоснованной.

4. Организатор представил отзыв на жалобу, в котором указал следующее.

В соответствии с пунктом 9 приложения № 2 к ЕОСЗ, ответственность за установление требований к продукции, предусмотренных законодательством РФ и ЕОСЗ, несет заказчик.

Организатор торгов поддерживает позицию Заказчика, изложенную им в своем отзыве на настоящую жалобу.

На основании изложенного, АО «Промышленные инновации» просит признать жалобу ООО «РИО» необоснованной и не подлежащей удовлетворению, позволить продолжить проведение закупочной процедуры

5. По результатам рассмотрения жалобы, изучения предоставленных документов, пояснений сторон АК АО «ТВЭЛ», а также проведенной внеплановой камеральной проверкой установлено следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 1.2 ЕОСЗ одним из принципов закупочной деятельности предприятий атомной отрасли является конкурентность, предполагающая равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам закупки.

В соответствии с подпунктом а) пункта 1.1. части 1 статьи 5.1 ЕОСЗ Заказчик должен установить требования к закупаемой продукции в виде технического

задания, составленного по типовым формам, утвержденным распорядительными документами Госкорпорации «Росатом».

Согласно части 1 статьи 5.2 ЕОСЗ требования и критерии оценки должны быть конкретными, однозначно трактуемыми, измеряемыми, соответствующими необходимым действительным потребностям заказчика.

Согласно подпункту б) части 1 статьи 5.2.1 ЕОСЗ требования в отношении закупаемой продукции включают требования стандартов, технических условий или иных нормативных документов, которым должна соответствовать продукция, а также требования к подтверждающим документам (сертификатам, заключениям, инструкциям, гарантийным талонам и т.п.), которые должны быть предоставлены в составе заявки, перед заключением договора либо при поставке продукции.

Для проведения Запроса котировок Ответчиком было подготовлено техническое задание от 17.04.2023 № 21/15/14517-ВК (далее – ТЗ).

Согласно подразделу 1.1 «Наименование» раздела 1 «Общие сведения» ТЗ предметом закупки является патрон регенеративный РП-100 (или аналог) в количестве 17 шт.

Также АК АО «ТВЭЛ» установлено, что согласно подразделу 4.2 «Требование по предоставлению документации» товар подлежит государственному контролю в лице военного представительства МО РФ.

Рассмотрев правомерность оспариваемого требования к предоставлению поставщиком паспорта на закупаемое изделие, заверенного печатью ВП МО РФ, АК АО «ТВЭЛ» отмечает следующее.

Довод Заказчика о том, что регенеративный патрон РП-100 является военной продукцией в соответствии Федеральным законом от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" (далее – Федеральный закон № 114-ФЗ) АК АО «ТВЭЛ» считает несостоятельным в связи со следующим. Данный Федеральный закон распространяется на правоотношения в отношении военного сотрудничества Российской Федерации и иностранного государства. Рассматриваемая закупка осуществляется для целей внутреннего потребления на территории Российской Федерации, а именно для оснащения защитного сооружения гражданской обороны. Следовательно, положения данного закона не могут быть применены к рассматриваемой закупке.

Кроме того, в соответствии с Федеральным законом 114-ФЗ вооружение и военная техника – это комплексы различных видов оружия и средств обеспечения его боевого применения, в том числе средств доставки, системы наведения, пуска, управления, а также другие специальные технические средства, предназначенные для оснащения вооруженных сил.

Регенеративные патроны РП-100, являющиеся предметом оспариваемой закупки, закупаются Заказчиком с целью оснащения защитных сооружений гражданской обороны, т.е. не для оснащения вооруженных сил.

Также АК АО «ТВЭЛ» указывает, что Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.08.1995 № 804 «О военных представительствах Министерства обороны Российской Федерации» (далее – Постановление № 804)

утверждено Положение о военных представительствах Министерства обороны Российской Федерации (далее – Положение).

В силу пункта 3 Постановления № 804 контроль качества и приемка военной продукции, поставляемой вне государственного оборонного заказа, осуществляются на договорной основе.

АК АО «ТВЭЛ» отмечает, что речь идет именно о военной продукции.

Согласно пункту 1 Положения под военной продукцией понимается вооружение, военная техника, военно-техническое и иное имущество, научно-техническая и иная продукция, а также работы, выполняемые в интересах обороны.

Также АК АО «ТВЭЛ» отмечает, что согласно пункту 4 Положения военные представительства осуществляют контроль качества военной продукции и ее приемку в случаях, установленных государственными контрактами (контрактами).

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ) под государственным заказчиком понимается государственный орган, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», публично-правовая компания «Единый заказчик в сфере строительства», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Пунктом 8 части 1 статьи 3 Закона № 44-ФЗ определено, что государственный контракт, муниципальный контракт - это гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Таким образом, Постановлением № 804 и Положением предусмотрено осуществление контроля качества военной продукции и ее приемка военными представительствами Министерства обороны Российской Федерации либо в рамках государственного оборонного заказа, либо вне государственного оборонного заказа на договорной основе, но в рамках исполнения государственных контрактов (то есть договоров, заключенных с государственными заказчиками в соответствии с Законом № 44-ФЗ).

Вместе с тем сведений и документов, указывающих на то, что приобретение закупаемой продукции осуществляется в рамках государственного оборонного заказа или во исполнение государственного контракта, заключенного в соответствии с положениями Закона № 44-ФЗ, ответчиком в ходе рассмотрения жалобы не представлено.

Таким образом, положениями Постановления № 804 осуществление обязательной военной приемки закупаемой в рамках проведения оспариваемой закупки продукции не предусмотрено.

АК АО «ТВЭЛ» отмечает, что в ходе рассмотрения жалобы Ответчиком не представлено аргументированного обоснования и доказательств необходимости установления в Документации оспариваемого требования, в частности не представлено ссылок на нормативные и иные документы, устанавливающие для заказчика запрет на закупку патронов регенеративных РП-100 или аналогов, не прошедших военную приемку Министерства обороны Российской Федерации, не приведено аргументированного обоснования невозможности обеспечения проверки качества закупаемой продукции без получения соответствующего заключения военного представительства Министерства обороны Российской Федерации.

АК АО «ТВЭЛ» разъясняет, что представленное в качестве обоснования необходимости установления требования о поставке закупаемой продукции с приемкой военного представительства Министерства обороны Российской Федерации письмо МЧС России за подписью Директора Департамента гражданской обороны и защиты населения генерала-лейтенанта О.Л. Мануйло (от 15.05.2023 № М-11-1751) не является нормативным правовым актом.

АК АО «ТВЭЛ» сообщает, что нормативный правовой акт обладает следующими признаками: издание его в установленном порядке уполномоченным органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, наличие в нём правовых норм (правил поведения), обязательных для неопределенного круга лиц, рассчитанных на неоднократное применение, направленных на урегулирование общественных отношений либо на изменение или прекращение. Следовательно, указанное выше письмо не является обязательными к исполнению для участников закупочной процедуры.

АК АО «ТВЭЛ» считает, Ответчика нарушившим требования части 1 статьи 5.2 ЕОСЗ в части установления в Документации требования о передаче поставщиком заказчику паспорта на изделие, заверенного печатью военного представительства Министерства обороны РФ, не обусловленного необходимыми действительными потребностями заказчика.

Рассмотрев утверждения Ответчика о том, что обязательная военная приемка закупаемой в рамках проведения оспариваемой закупки продукции предусмотрена Указом Президента Российской Федерации от 22.02.1992 № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» (далее Указ) и Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.12.1992 № 959 «О поставках продукции и отходов производства,

свободная реализация которых запрещена» (далее — Постановление № 959), АК АО «ТВЭЛ» отмечает следующее.

Указом утвержден перечень видов продукции, свободная реализация которого запрещена и дано поручение Правительству Российской Федерации установить порядок реализации продукции, предусмотренной в указанном перечне, организовать контроль за строгим соблюдением этого порядка, а также вносить в него необходимые уточнения и дополнения.

Постановлением № 959 утвержден, в том числе перечень продукции (продукция и отходы производства, свободная реализация которых запрещена Указом), поставки которой осуществляются потребителям, имеющим разрешение на ее применение в Российской Федерации (далее — Перечень).

АК АО «ТВЭЛ» установлено, что в Перечень входят средства защиты от боевых отравляющих веществ и нормативно-техническая документация на их производство и использование.

При этом согласно п. 4 Постановления № 959 производители продукции имеют право заключать договоры на ее поставку только с потребителями, получившими квоты потребления продукции или разрешение на ее применение в Российской Федерации.

Таким образом, фактически, вышеуказанные нормативные документы устанавливают запрет на продажу продукции, входящей в перечень, потребителям, не имеющим разрешение на ее применение в Российской Федерации.

Следовательно, вышеуказанное разрешение должны быть у потребителя (в рассматриваемом случае Ответчика) закупаемой в рамках проведения оспариваемой закупки продукции, при этом требование о наличии такого разрешения не может предъявляться к поставщику или производителю такой продукции.

При этом Указ и Постановление № 959 не содержат норм, регулирующих основания и порядок осуществления военной приемки военными представительствами Министерства обороны Российской Федерации.

Соответственно, ссылка Ответчика на вышеуказанные нормативные правовые акты не подтверждает правомерность действий заказчика по установлению оспариваемого требования.

5.1 В соответствии с пунктом 2.10 части 2 раздела 2 приложения № 6 ЕОСЗ председателем АК АО «ТВЭЛ» принято решение о проведении внеплановой камеральной проверки действий (бездействия) ответчика и документов по закупке, в том числе не указанных в жалобе на соответствие требованиям законодательства РФ, ЕОСЗ.

В рамках камеральной проверки АК АО «ТВЭЛ» установлено следующее.

13.07.2023 на официальном сайте размещен следующий ответ на вопрос о необходимости военной приемки на закупаемую продукцию: «ПАО «НЗХК» направило запрос в Главное управление МЧС России по Новосибирской области от 03.05.2023 № 21/15/273 о возможности установки в защитных сооружениях гражданской обороны ПАО «НЗХК» аналогов регенеративного патрона РП-

100. Главное управление МЧС России по Новосибирской области направило соответствующий запрос в МЧС России (г. Москва). Был получен ответ на наш запрос от МЧС России за подписью Директора Департамента гражданской обороны и защиты населения генерала-лейтенанта О.Л. Мануйло (от 15.05.2023 № М-11-1751) о том, что установка аналогов регенеративного патрона РП-100 в защитные сооружения ГО возможна при условии государственного контроля в лице военного представительства Министерства обороны РФ. Соответственно, данное требование было включено в техническое задание для РП-100 (и аналогов)» и были приложены копии данных писем.

Вместе с тем, АК АО «ТВЭЛ» установил, что на ЭТП участниками был задан ряд иных вопросов, а именно:

- «просим сообщить, кто должен заключить договор с Министерством Обороны РФ на оказание услуги по военной приемке, Заказчик или Поставщик?»;

- «просим сообщить, кто должен оплачивать оказанные услуги по договору с Министерством обороны РФ на оказание услуг по военной приемке, Заказчик или Поставщик?»;

- «просим сообщить, является ли закупаемая продукция военной продукцией и закупается ли она за счет средств местного или иного бюджета?».

Однако, ответчиком на все вопросы был опубликован один и тот же вышеизложенный ответ, что фактически не позволило участникам получить ответы на заданные вопросы.

АК АО «ТВЭЛ» приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 2 раздела 1 приложения № 12 ЕОСЗ в части отсутствия подробных ответов по существу на уточняющие вопросы.

На основании изложенного, руководствуясь главой 10 ЕОСЗ, приложением № 6 к ЕОСЗ, приказом Госкорпорации «Росатом» от 12.03.2013 № 1/244-П и приказом ОАО «ТВЭЛ» от 03.06.2013 № 4/132-П Арбитражный комитет АО «ТВЭЛ»

ЗАКЛЮЧИЛ:

1. Признать жалобу ООО «РИО» обоснованной. Заявленные требования удовлетворить.

2. Признать Заказчика нарушившим:

- часть 1 статьи 5.2 ЕОСЗ в части установления в Документации требования о передаче поставщиком заказчику паспорта на изделие, заверенного печатью ВП МО РФ, не обусловленного необходимыми действительными потребностями заказчика, которое может повлечь необоснованные ограничения в отношении участников закупки.

3. По результатам внеплановой камеральной проверки признать Заказчика нарушившим пункта 2 раздела 1 приложения № 12 ЕОСЗ в части отсутствия подробных ответов по существу на уточняющие вопросы.

4. Рекомендовать Заказчику:

- внести изменения в Документацию с учетом настоящего Заключение в части исключения требования предоставления паспорта на закупаемые изделия с отметкой военного представителя Министерства обороны Российской Федерации;

- провести служебное расследование о выявления виновных лиц, допустивших нарушения в части отсутствия подробных ответов по существу.

5. Заказчику — проинформировать АК АО «ТВЭЛ» о действиях, предпринятых в связи с настоящим заключением, в течение 14 дней с даты его получения.

6. Действия (бездействия) членов АК АО «ТВЭЛ» могут быть обжалованы в ЦАК не позднее 10 календарных дней с даты размещения на официальном сайте по закупкам атомной отрасли результата рассмотрения жалобы.

Резолютивная часть решения оглашена 26.07.2023.

При рассмотрении жалобы по существу проводилась аудиозапись.

Председатель АК АО «ТВЭЛ»: подписано в ЕОСДО

А.А. Кислова

Члены АК АО «ТВЭЛ»:

подписано в ЕОСДО

С.Ф. Колесников

подписано в ЕОСДО

А.В. Сычев