

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии – начальник отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «Экостар Технолоджи» — по доверенности, – по доверенности,

- АО «Ванинский морской торговый порт» - по доверенности, – по доверенности, по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Экостар Технолоджи» на действия АО «Порт Ванино» при проведении запроса коммерческих предложений на оказание услуг по приему (сбору), транспортированию, обезвреживанию и утилизации отходов I-IV класса опасности, согласно техническому заданию для нужд АО «Порт Ванино» (2382270) (извещение №32009212950), материалы дела №8-01/188 (027/01/18.1-727/2019),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Экостар Технолоджи» на действия АО «Порт Ванино» при проведении запроса коммерческих предложений на оказание услуг по приему (сбору), транспортированию, обезвреживанию и утилизации отходов I-IV класса опасности, согласно техническому заданию для нужд АО «Порт Ванино» (2382270) (извещение №32009212950).

Из жалобы общества следует, что наименование лицензии противоречит Федеральному закону от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – закон №99-ФЗ), отсутствует указание на виды отходов в приложении к лицензии на разрешенные виды деятельности по отношению отходам, являющихся предметом закупки, не установлено требование о наличии в приложении к лицензии места осуществления лицензируемого вида деятельности в части транспортирования, допускается возможность заключения контракта на оказание лицензируемых видов деятельности с организацией, не имеющей лицензию, что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона № 223-ФЗ).

Из письменных возражений АО «Ванинский морской торговый порт» от 17.06.2020 №009/эк-052 следует, что заказчик согласился с неверным указанием наименования лицензии в техническом задании. В п. 1.6 технического задания установлены разрешенные виды деятельности по отношению к отходам, а именно: «Прием (сбор), транспортирование, обезвреживание, утилизация отходов I-IV класса опасности», соответственно такой вид деятельности должен быть указан в лицензии участника по заявленным видам отходов. Указание места лицензируемого вида деятельности определено в самой лицензии и предполагать в техническом задании, будет ли это Хабаровский край или иной край не

представляется возможным. Техническое задание на данную закупку не предусматривает возможность заключения контракта на оказание лицензируемых видов деятельности с организацией, не имеющей лицензии.

Доводы, изложенные в возражениях, представители АО «Ванинский морской торговый порт» в заседании комиссии Хабаровского УФАС России поддержали в полном объеме.

Заслушав представителей обществ, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Экостар Технолоджи» объявлялся перерыв до «15» час. «30» мин. «19» июня 2020 г.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе 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.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Частью 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (п. 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (п. 2); требования к участникам такой закупки (п. 9).

Согласно подпунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть, указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В силу части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования,

предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с п. 10 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Согласно п. 30 ч. 1 ст. 12 Закон №99-ФЗ лицензированию подлежат следующие виды деятельности, в том числе деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности.

В соответствии с ч. 1.1 ст. 15 Закона №99-ФЗ приказ (распоряжение) лицензирующего органа о предоставлении лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности и лицензия имеют приложение, в котором на основании заявления о предоставлении лицензии или заявления о переоформлении лицензии, предусмотренных соответственно статьями 13 и 18 настоящего Федерального закона, указываются виды отходов I - IV классов опасности и (или) группы, подгруппы отходов I - IV классов опасности с указанием классов опасности видов отходов в соответствующих группах, подгруппах, в отношении которых предоставляется лицензия, и соответствующие видам отходов и (или) группам, подгруппам отходов виды деятельности.

Согласно ч. 5 ст. 9 Закона №99-ФЗ деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта Российской Федерации, может осуществляться на территориях других субъектов Российской Федерации при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

04.06.2020 АО «Ванинский морской торговый порт» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение №32009212950 о проведении запроса коммерческих предложений на оказание услуг по приему (сбору), транспортированию, обезвреживанию и утилизации отходов I-IV класса опасности, указанных в техническом задании для нужд АО «Порт Ванино» (№2382270). Дата начала срока подачи заявок – 04.06.2020. Дата окончания срока подачи заявок – 22.06.2020. Дата подведения итогов – 10.07.2020. Начальная (максимальная) цена договора – 181 750,75 руб. Данная закупка осуществляется за счет собственных средств АО «Ванинский морской торговый порт».

В соответствии с пп. 1.1.1 п. 1.1 раздела 1 закупочной документации следует, что договор заключается на оказание услуг по приему (сбору), транспортированию,

обезвреживанию и утилизации отходов I-IV класса опасности, согласно техническому заданию для нужд АО «Порт Ванино».

В соответствии с пп. 3.2.1 п. 3.2 раздела 3 закупочной документации в перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям должно включаться, в том числе лицензия на осуществление вида деятельности, являющегося предметом закупки.

Согласно п. 1.4 технического задания объектом является АО «Ванинский морской торговый порт», 682860, Хабаровский край, пгт. Ванино, ул. Железнодорожная, 1.

В соответствии с п. 1.6 технического задания указано краткое описание оказываемых услуг: прием (сбор), транспортирование, обезвреживание, утилизация отходов I-IV класса опасности, с получением актов, справок сдачи-приемки отходов: лот №1) ртутьсодержащие лампы, утратившие потребительские свойства (ФККО: 47110101521) в количестве 215 кг.; лот №2) покрышки автомобильные, отработанные (ФККО: 92113002504) в количестве – 2900 кг.; лот №3) противогазы ИП-4М в комплекте, утратившие потребительские свойства (ФККО: 49110221524) в количестве – 43 шт.; противогазы ППФ-95М в комплекте, утратившие потребительские свойства (ФККО: 49110221524) в количестве – 375 шт.; противогазы ИППФ-КД в комплекте, утратившие потребительские свойства (ФККО: 49110221524) в количестве – 440 шт.

П. 2.2 раздела 2 технического задания установлены требования к качеству, техническим характеристикам, безопасности и результатам услуг, где устанавливается наличие лицензии на деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов / договорных отношений со специализированным предприятием, имеющим лицензию на деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов.

Материалами дела подтверждено, что в наименовании лицензии, указанном в аукционной документации и техническом задании, имеются противоречия, что затрудняет претенденту сформировать и подготовить заявку на участие в аукционе, в аукционной документации не установлены требования к приложению к лицензии, а именно указание в приложении видов отходов I-IV классов опасности (наименование, класс опасности и код ФККО) и виды деятельности, соответствующие этим видам отходов.

В соответствии с обзором судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный Президиумом Верховного суда Российской Федерации 28.06.2017 г. возможность привлечения иных лиц (субподрядчиков) для исполнения государственного (муниципального) контракта не исключает необходимость наличия действующей лицензии у участников закупки.

П. 3.1 раздела 3 технического задания установлены требования к участникам, где устанавливается наличие специализированного оборудования, средств, приспособлений для оказания услуг, наличие лицензии на деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, обработке, утилизации,

обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности/договорных отношений со специализированным предприятием, имеющим лицензию на деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности.

Из указанного пункта следует, что для признания претендента участником закупки можно не обладать необходимой лицензией, достаточно лишь иметь договорные отношения с лицензиатом, имеющим необходимую лицензию.

С таким требованием закупочной документации нельзя согласиться, поскольку это противоречит п. 30 ч. 1 ст. 12 Закона №99-ФЗ.

Для осуществления деятельности по транспортировке отходов I - IV класса опасности на территории определенного субъекта Российской Федерации необходимо указание в лицензии места, где лицензиат имеет право осуществлять деятельность по транспортировке.

В аукционной документации отсутствует требование о наличии в приложении к лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, утилизации отходов места оказания услуг в части транспортирования при условии, что такая деятельность будет осуществляться на территории Хабаровского края, что нарушает п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Поскольку в аукционной документации и техническом задании имеются противоречия в части наименования лицензии, в аукционной документации не установлены требования к приложению к лицензии, отсутствует требование о наличии в приложении к лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, утилизации отходов места оказания услуг в части транспортирования при условии, что такая деятельность будет осуществляться на территории Хабаровского края, а также имеется возможность заключения контракта на оказание лицензируемых видов деятельности с организацией, не имеющей лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, что противоречит п. 30 ч. 1 ст. 12 Закона №99-ФЗ, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы обоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного

органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи АО «Ванинский морской торговый порт» предписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экостар Технолоджи» на действия АО «Ванинский морской торговый порт» при проведении запроса коммерческих предложений на оказание услуг по приему (сбору), транспортированию, обезвреживанию и утилизации отходов I-IV класса опасности, согласно техническому заданию для нужд АО «Порт Ванино» (2382270) (извещение №32009212950) обоснованной.

2. Признать действия АО «Ванинский морской торговый порт» при проведении указанной закупки нарушающими п.1 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Ванинский морской торговый порт» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.