

Решение № 055/06/69-104/2019

о признании жалобы необоснованной

25 февраля 2019 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Транссервис» (далее – Заявитель, Общество) на действия Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска и его единой комиссии (далее – единая комиссия, уполномоченный орган) при осуществлении закупки «Поставка противогололедных материалов» для нужд бюджетного учреждения города Омска «Управление дорожного хозяйства и благоустройства» (далее – Заказчик) путем проведения электронного аукциона (извещение № 0152300011919000001) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

.....

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 1563 от 18.02.2019) жалоба Заявителя на действия единой комиссии, нарушающие, по его мнению, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе) при признании заявки Общества не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1637 от 18.02.2019) уполномоченным органом были представлены возражения в отношении доводов жалобы и материалы закупки (вх. № 1759 от 21.02.2019), из которых следует, что 15.01.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 9645510 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 08.02.2019 на участие в аукционе поступило две заявки, оба участника закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 11.02.2019 наименьшее ценовое предложение 9443000 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 104424980.

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 13.02.2019, заявки обоих участников закупки признаны не соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе. Аукцион признан несостоявшимся.

3. В результате рассмотрения жалобы Заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 3 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

В пункте 4.1 документации об аукционе содержится перечень необходимых документов, которые участник закупки должен предоставить в составе заявки.

Подпунктом 4 пункта 4.1 документации установлено требование о предоставлении копий документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе, а именно: **КОПИИ ПОЛОЖИТЕЛЬНОГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ ФЕДЕРАЛЬНОГО УРОВНЯ.**

В силу части 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи

24.1, частями 3 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В протоколе подведения итогов аукциона от 13.02.2019 указано, что заявка Общества признана не соответствующей требованиям документации об электронном аукционе по следующему основанию:

«Не соответствует требованиям Федерального закона и документации об электронном аукционе на основании пункта 2 части 6 статьи 69 ФЗ №44-ФЗ, несоответствие участника аукциона требованиям, установленным в соответствии со статьей 31 ФЗ № 44-ФЗ в пункте 4.1 документации об электронном аукционе: участником закупки не представлена копия положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня, в соответствии с положениями статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 N 174-ФЗ "Об экологической экспертизе" (в составе заявки приложены копии 1, 2, 3, 34 из 34-х листов заключения от 15.12.2017 г., а в соответствии с определением пункта 23 статьи 3.1 ГОСТ Р 7.0.8.-2013 копией документа признается экземпляр документа, полностью воспроизводящий информацию подлинника документа)».

В жалобе Заявителя, не согласного с данным решением единой комиссии, указано:

«Разделом 4 документации об электронном аукционе Заказчиком установлено, что вторая часть заявки должна содержать в том числе:

*- копии документов, подтверждающих **соответствие товара**, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе:*

Предоставление требуется:

- копия положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня, в соответствии с положениями статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 N 174-ФЗ (ред. от 25.12.2018) "Об экологической экспертизе".

В соответствии с Законом о контрактной системе участник закупки не обязан иметь в наличии товар в момент подачи заявки. Поэтому участником было предоставлено положительное заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня в виде выписки. Данная заверенная выписка была предоставлена Заявителю производителем товара, который пояснил, что с учетом того обстоятельства, что экземпляр указанного Заключения выдан для служебного пользования, о чем имеется соответствующий гриф на документе «Для служебного пользования, экз. №2», производитель товара (ООО «УЗПМ»), в силу норм действующего законодательства, ограничен в праве выдачи копии запрашиваемого документа в полном объеме. Более того, в своем письме производитель указал, что информация, содержащаяся в заключении государственной экологической экспертизы федерального уровня, является для него конфиденциальной и в соответствии с положением, действующим у него, относится к категории «коммерческая тайна», о чем так же на выписке из документа делается отметка. В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне», право на отнесение информации к информации, составляющей

коммерческую тайну, и на определение перечня и состава такой информации принадлежит обладателю такой информации с учетом положений Федерального закона. Именно по этой причине производитель предоставил выписку, что, по его мнению, позволяет избежать чрезмерного или необоснованного раскрытия информации при условии наличия недобросовестной конкуренции на рынке поставляемого товара.

Тем не менее, предоставленная заверенная выписка из заключения государственной экологической экспертизы содержит в себе всю необходимую информацию по вопросу наличия положительного заключения ГЭЭ на техническую документацию. Таким образом, Заявитель в составе второй части заявки представил достаточный объем документов для подтверждения соответствия товара требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации. Мотивировка отклонения второй части заявки, по мнению Заявителя, является формальной.

При этом согласно пункту 26 раздела 3 Национального стандарта Российской Федерации ГОСТ Р 7.0.8-2013 «Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения», утвержденного и введенного в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 17.10.2013 N 1185-ст, выпиской из документа является копия части документа. Как и «полная» копия, выписка должна содержать данные об исходном документе и быть заверенной.

В данном случае Заявитель выполнил требования указанного ГОСТа в отношении выписки, а Заказчик не предоставил доказательств того обстоятельства, что Заявитель в составе второй части заявки предоставил недостоверную информацию. Заявитель полагает, что информация, содержащаяся в выписке, является достаточной для установления факта наличия положительного заключения государственной экологической экспертизы на техническую документацию на товар».

Уполномоченным органом представлены возражения:

«Наличие данного документа в составе второй части заявки является обязательным, подтверждающим соответствии товара, необходимого для поставки, требованиям, установленным Федеральным законом от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» (далее - Закон «Об экологической экспертизе»), Федеральным законом от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» (далее - Закон «Об охране окружающей среды»).

Кроме того, позиция о необходимости предоставления участником закупки данного документа в составе второй части заявки содержится в письме ФАС России от 23.07.2018 № АК/57142/18 «О конкурсных процедурах при закупках противогололедных реагентов».

Так, установление данного требования к закупке противогололедного материала базируется на следующих основных моментах.

Согласно п. 9.2. «ГОСТ 12.1.007-76. Государственный стандарт Союза ССР. Система стандартов безопасности труда. Вредные вещества. Классификация и общие требования безопасности», утвержденному постановлением Госстандарта СССР от 10.03.1976 № 579, **противогололедные материалы по степени воздействия на организм человека должны относиться к веществам с классом опасности не ниже 3 (умеренно опасные), в связи с чем, указанным ГОСТом установлен ряд требований о безопасности указанных реагентов с точки зрения воздействия на окружающую среду.**

В силу статьи 33 Закона «Об охране окружающей среды» экологическая экспертиза проводится в целях установления соответствия документов и (или) документации, обосновывающих планируемые хозяйственную и иную деятельность, требованиям в области охраны окружающей среды. Порядок проведения экологической экспертизы устанавливается Законом об экологической экспертизе.

Согласно части 5 статьи 11 Закона «Об экологической экспертизе» проекты технической документации на новые технику, технологию, использование которых может оказать воздействие на окружающую среду, а также технической документации на новые вещества, которые могут поступать в природную среду, подлежат государственной экологической экспертизе федерального уровня.

Согласно пункту 6 статьи 30 Закона «Об экологической экспертизе» реализация объекта экологической экспертизы без положительного заключения государственной экологической экспертизы является нарушением законодательства Российской Федерации об экологической экспертизе.

Кроме того, непредоставление участником закупки заключения государственной экологической экспертизы создает предпосылки для заключения контракта с лицом, неспособным к исполнению обязательств с учетом всех требований законодательства, а также повлечет для заказчика риск поставки товара, не отвечающего требованиям законодательства об охране окружающей среды.

Данная позиция также нашла свое подтверждение в решениях контролирующих и судебных органов, например, в решении Нижегородского УФАС России от 13.11.2018 № 2342-ФАС52-КТ-64-09/11-18, решении Арбитражного суда города Москвы от 19.03.2018 по делу № А40-245886/2017, оставленном без изменения 9 апелляционным арбитражным судом.

Причиной признания заявки участника закупки не соответствующей требованиям Закона «О контрактной системе» и документации, исходя из мотивировочной части причины отклонения, содержащейся в протоколе подведения итогов аукциона, как раз и послужило то, что участником закупки не представлена копия положительного заключения государственной экологической - экспертизы федерального уровня, так как в составе заявки приложены копии 1-го, 2-го, 3-его, 34-ого из 34-х листов заключения от 15.12.2017 г.

*Вместе с тем, соответствии с подпунктом 23 пункта 3.1 части 3 «Термины и определения» раздела «Введение» ГОСТ Р 7.0.8-2013. «Национальный стандарт Российской Федерации. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Делопроизводство **и архивное** дело. Термины **и определения**», утвержденного приказом Госстандарта от 17.10.2013 № 1185-ст. копией документа признается экземпляр документа, полностью воспроизводящий информацию подлинника документа.*

Таким образом, представленная заявителем не в полном объеме копия заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня в составе второй части заявки на участие в аукционе не является полной копией требуемого документа.

Следовательно, заявка ООО «ТРАНССЕРВИС» не соответствует требованиям, установленным пунктом 4.1 документации.

Указанная позиция отражена также в решении комиссии Крымского УФАС России от 03.04.2017 № 06/648-17, решении комиссии Вологодского УФАС России от 22.08.2017 №04-11/217-17, постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 21.08.2017 № Ф01 -3301 /2017 по делу № А82-11816/2016.

При этом некорректная ссылка на норму Закона «О контрактной системе» в протоколе подведения

итогах аукциона ввиду имеющейся в протоколе мотивировочной части, указывающей на причину признания заявки участника закупки не соответствующей требованиям документации (а именно: пункту 4.1 документации), не влияет на решение единой комиссии в отношении данного участника и не влечет нарушения прав участника закупки.

Кроме того отмечаем, что в соответствии с требованиями документации участник должен был предоставить копию документа - копию положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня, а не выписку из документа.

На основании изложенного, у единой комиссии отсутствовали основания для признания заявки ООО «ТРАНССЕРВИС» соответствующей требованиям, установленным документацией».

Комиссия считает, что у единой комиссии **имелись** формальные основания для признания заявки Общества не соответствующей требованиям, **установленным документацией об аукционе**, в связи с чем признает жалобу необоснованной.

Однако при этом отмечает следующее.

По определению, данному в статье 1 Федерального закона Российской Федерации от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» экологическая экспертиза - установление соответствия документов и (или) документации, обосновывающих намечаемую в связи с реализацией объекта экологической экспертизы хозяйственную и иную деятельность, экологическим требованиям, установленным техническими регламентами и законодательством в области охраны окружающей среды, в целях предотвращения негативного воздействия такой деятельности на окружающую среду.

В силу пункта 5 статьи 11 Федерального закона Российской Федерации от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» объектами государственной экологической экспертизы федерального уровня являются проекты технической документации на новые технику, технологию, использование которых может оказать воздействие на окружающую среду, а также технической документации на новые вещества, которые могут поступать в природную среду.

Согласно части 7 статьи 14 Федерального закона Российской Федерации от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» результатом проведения государственной экологической экспертизы является заключение государственной экологической экспертизы, отвечающее требованиям статьи 18 настоящего Федерального закона.

На основании части 4 статьи 18 Федерального закона Российской Федерации от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» заключение, подготовленное экспертной комиссией государственной экологической экспертизы, после его утверждения федеральным органом исполнительной власти в области экологической экспертизы или органами государственной власти субъектов Российской Федерации приобретает статус заключения государственной экологической экспертизы. Утверждение заключения, подготовленного экспертной комиссией государственной экологической экспертизы, является актом, подтверждающим соответствие порядка проведения государственной экологической экспертизы требованиям настоящего Федерального закона и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В силу статьи 27 Федерального закона Российской Федерации от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» заказчики документации, подлежащей экологической экспертизе, в том числе обязаны осуществлять намечаемую хозяйственную и иную деятельность в соответствии с документацией, получившей положительное заключение государственной экологической экспертизы.

При этом на основании части 1 статьи 19 Федерального закона Российской Федерации от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» граждане и общественные организации (объединения) в области экологической экспертизы имеют право получать от федерального органа исполнительной власти и органов государственной власти субъектов Российской Федерации, организующих проведение государственной экологической экспертизы конкретных объектов экологической экспертизы, **информацию о результатах** ее проведения.

Общедоступная **информация о результатах** проведения государственной экологической экспертизы объектов федерального уровня размещена на официальном сайте Росприроднадзора.

Вместе с тем Комиссией установлено, что сами заключения государственной экологической экспертизы не находятся в свободном доступе.

Из представленных Обществом документов, в том числе письма производителя товара ООО «Уральский завод противогололедных материалов» (исх.№ 47-02/19 от 25.01.2019), однозначно следует, что положительное заключение государственной экологической экспертизы предназначено для служебного пользования, помечено грифом «Коммерческая тайна», следовательно, является документом ограниченного доступа, предоставить который в полном объеме не могут **поставщики** противогололедных материалов.

При указанных обстоятельствах, установленных на заседании Комиссии, для целей данной закупки необходимым и достаточным подтверждением наличия положительного заключения государственной экологической экспертизы на техническую документацию товара, могла служить выписка из указанного документа.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Транссервис» на действия Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска и его единой комиссии при осуществлении закупки «Поставка противогололедных материалов» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0152300011919000001).

2. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Департаменту контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска и его единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: