

РЕШЕНИЕ № 8-01/173

по делу № 027/01/18.1-322/2019

26 июня 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...>

в присутствии представителей:

ООО «ЭкоСтар Технолджи» - <...> по доверенности, <...> по доверенности, Лопатина М.В. по доверенности;

ООО «РН-Комсомольский НПЗ» – <...> по доверенности, <...> по доверенности, <...> по доверенности;

рассмотрев жалобу ООО «ЭкоСтар Технолджи» на положения конкурсной документации при проведении открытого запроса котировок, материалы дела № 027/01/18.1-322/2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «ЭкоСтар Технолджи» на положения конкурсной документации при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по сбору, транспортированию, обезвреживанию нефтесодержащих отходов (извещение № 31907931622).

Из жалобы общества следует, заказчиком не размещена информация с полным описанием требований к оказываемым услугам, а именно не конкретизировано наличие в приложении к лицензии место осуществления деятельности в части транспортирования нефтесодержащих отходов (объект, расположенный на территории Хабаровского края). Кроме того, в конкурсной документации установлено требование о необходимости наличия у участника площадки для временного хранения и обезвреживания нефтесодержащих отходов, в пределах административного округа г. Комсомольск-на-Амуре или Комсомольского района, что географически ограничивает круг участников и противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ООО «РН-Комсомольский НПЗ» в представленном отзыве и его представители в заседании Комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что с учетом положений пункта 7.1. Технического задания, в закупочной документации, установлено требование о наличии соответствующей лицензии по обращению с отходами, дающей право оказания услуг по предмету закупки, в том числе транспортированию, в месте оказания услуг, т.е. в Хабаровском крае. Требование, установленное в пункте 7.2 Технического задания о наличии у исполнителя площадки для временного хранения и обезвреживания

нефтедержащих отходов, оборудованной в соответствии с требованиями природоохранного законодательства, санитарных правил, в пределах г. Комсомольск-на-Амуре или Комсомольского района, применяются в равной степени ко всем участникам. Вместе с тем выполнение контрольных мероприятий, обусловленных соблюдением внутренних стандартов компании и ответственностью предусмотренной природоохранным законодательством, учитывая особенности транспортной инфраструктуры региона, при расположении площадки для временного хранения и обезвреживания нефтедержащих отходов, за пределами административного округа г. Комсомольска-на-Амуре или Комсомольского района, становятся фактически нецелесообразными в силу экономической составляющей.

Поскольку доводы жалобы подпадают под основания, указанные в части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе откладывалось в порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

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.

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.

Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

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 закупаемым 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.

30.05.2019 ООО «РН-Комсомольский НПЗ» на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» размещено извещение о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по сбору, транспортированию, обезвреживанию нефтесодержащих отходов (извещение № 31907931622), конкурсная документация. Начальная (максимальная) цена договора 34 200 000 руб. Дата окончания срока подачи заявок 14.06.2019 года. Дата рассмотрения заявок – 05.07.2019, дата подведение итогов – 02.08.2019.

Предмет закупки: сбор, погрузка, транспортирование, обезвреживание нефтесодержащих отходов, образующихся в результате производственной деятельности ООО «РН-Комсомольский НПЗ».

В соответствии с техническим заданием перечень нефтесодержащих отходов, подлежащих вывозу и обезвреживанию, содержит:

- песок, загрязненный нефтью и нефтепродуктами (содержание нефти и нефтепродуктов более 15%);
- песок, загрязненный нефтью и нефтепродуктами (содержание нефти и нефтепродуктов менее 15%);
- обтирочный материал, загрязненный нефтью или нефтепродуктами;

- шлам очистки емкостей и трубопроводов от нефти и нефтепродуктов;
- отходы минеральных масел моторных;
- отходы минеральных масел трансмиссионных;
- отходы минеральных масел промышленных;
- фильтры очистки масла автотранспортных средств отработанные.

Данный перечень видов нефтесодержащих отходов соответствует Приказу Росприроднадзора от 22.05.2017 № 242 «Об утверждении Федерального классификационного каталога отходов».

Согласно пункту 1.1. проекта договора «Заказчик» поручает, а «Исполнитель» оказывает услуги по сбору, транспортированию, обезвреживанию нефтесодержащих отходов в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1), являющимся неотъемлемой частью настоящего договора.

В пункте 1.2. проекта договора закреплено, что сбор и погрузка нефтесодержащих отходов осуществляется в специализированный транспорт Исполнителя. Право собственности на отходы переходит от «Заказчика» к «Исполнителю» в момент погрузки в транспорт «Исполнителя». Транспортирование нефтесодержащих отходов осуществляется на специализированную площадку Исполнителя транспортом Исполнителя.

В подпунктах 1, 2, 3, 5 и 6 пункта 3.1.5.1 критерии отбора и оценки заявок участников закупки Информационной карты указаны основания для допуска заявок участников закупки:

- 1) соответствие Участника закупки (в том числе коллективного Участника закупки) и заявленных субподрядчиков (соисполнителей) предъявленным требованиям;
- 2) соответствие предлагаемой продукции предъявленным требованиям, включая соответствие технической части заявки по составу, содержанию требованиям Технического задания и условиям договора к продукции и ее описанию;
- 3) соответствие предлагаемых договорных условий предъявленным требованиям, включая соответствие коммерческой части заявки по составу, содержанию и оформлению (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это предусмотрено в п.п.20, 31 Информационной карты);
- 5) соответствие коммерческой части заявки по составу и содержанию условиям технической части заявки;
- 6) соответствие заявки по составу и/или оформлению (кроме правильности оформления конверта) предъявленным требованиям, в том числе по объему и содержанию представляемых документов, а также по подписанию уполномоченным лицом.

В подпункте «а» пункта 11.6.1.2 Положения о закупках закреплено, что в любой момент до объявления итогов закупки Заказчик вправе отклонить заявку Участника

закупки и не допускать до дальнейшего участия в процедуре закупки, если после проведения отбора обнаружено несоответствие заявки Участника закупки требованиям, установленным в извещении, документации о закупке с указанием основания отклонения в протоколе, оформляемом в последующих процедурах.

Согласно пункту 30 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) лицензированию подлежит деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I – IV классов опасности.

На основании Постановления Правительства РФ от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности» (далее – Постановление № 1062) и в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» Правительство РФ постановляет утвердить Положение, устанавливающее порядок лицензирования деятельности согласно приложению в области обращения с отходами.

Приложение включает в себя перечень работ, которые в совокупности составляют деятельность в области обращения с отходами.

Таковыми работами являются: сбор, погрузка, транспортирование, обезвреживание отходов I-IV классов опасности.

В соответствии с частью 1.1 статьи 15 Закона о лицензировании приказ (распоряжения) лицензирующего органа о предоставлении лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности и сама лицензия имеют приложение, в котором указываются виды отходов I - IV классов опасности и виды деятельности, соответствующие этим видам отходов.

Материалами дела установлено, что в подпункте 2.1 пункта 3.2.3 Информационной карты определены квалификационные требования, в том числе: наличие у участника закупки действующей лицензии на сбор, транспортирование, обезвреживание нефтесодержащих отходов полученной в установленном законодательством о лицензировании порядке, разрешающей осуществление намечаемого (в рамках исполнения Договора) вида работ по обращению с отходами конкретных видов (указанных в Договоре) в планируемом месте его осуществления.

Соответствие данному требованию подтверждается заверенной копией действующей лицензии, участника закупки на сбор, транспортирование, обезвреживание нефтесодержащих отходов (с приложением, содержащим перечень конкретных видов отходов и разрешенных видов работ по обращению с ними), полученной в установленном законодательством о лицензировании порядке, разрешающей сбор, транспортирование, обезвреживание нефтесодержащих отходов в планируемом месте его осуществления.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о лицензировании в приказ (распоряжение) лицензирующего органа о предоставлении лицензии и в лицензию включаются сведения об адресах мест осуществления лицензируемого

вида деятельности.

Согласно пункту 8 статьи 3 Закона о лицензировании местом осуществления отдельного вида деятельности, подлежащего лицензированию (далее - место осуществления лицензируемого вида деятельности), - объект (помещение, здание, сооружение, иной объект), который предназначен для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении, соответствует лицензионным требованиям, принадлежит соискателю лицензии или лицензиату на праве собственности либо ином законном основании, имеет почтовый адрес или другие позволяющие идентифицировать объект данные. Место осуществления лицензируемого вида деятельности может совпадать с местом нахождения соискателя лицензии или лицензиата.

В силу пунктом 1 статьи 4 Закона о лицензировании основными принципами осуществления лицензирования являются обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации.

Так, согласно части 2 статьи 9 Закона о лицензировании юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, получившие лицензию, вправе осуществлять деятельность, на которую предоставлена лицензия, на всей территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, со дня, следующего за днем принятия решения о предоставлении лицензии.

В соответствии с частью 5 статьи 9 Закона о лицензировании установлено, что 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.

Таким образом, исходя из понятия места осуществления лицензируемого вида деятельности, объектами могут быть здания, помещения, сооружения или иные объекты, принадлежащие соискателю лицензии или лицензиату на праве собственности либо ином законном основании.

Вместе с тем, Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - Закон об отходах) определено, такое понятия, как: транспортирование отходов - перемещение отходов с помощью транспортных средств вне границ земельного участка, находящегося в собственности юридического лица или индивидуального предпринимателя либо предоставленного им на иных правах.

Исходя из понятия «транспортирование отходов», приведенного в статье 1 Закона об отходах производства, данная деятельность не может быть привязана к конкретному адресу, и следовательно, к указанной деятельности не применяется понятие «место осуществления лицензируемого вида деятельности».

Данный вывод подтверждается подпунктом «в» пункта 3 Постановление № 1062, в соответствии с которым лицензионными требованиями, предъявляемыми к

соискателю лицензии при его намерении осуществлять деятельность в области обращения с отходами, а также к лицензиату при осуществлении им деятельности в области обращения с отходами, а именно, для работ по транспортированию отходов I - IV классов опасности являются наличие у соискателя лицензии (лицензиата) специально оборудованных и снабженных специальными знаками транспортных средств, принадлежащих ему на праве собственности или на ином законном основании, необходимых для выполнения заявленных работ и соответствующих установленным требованиям.

Таким образом, деятельность по транспортированию отходов не ограничивается городом, районом, субъектом Российской Федерации, в котором выдана лицензия на осуществление такой деятельности и может осуществляться на всей территории Российской Федерации, в связи, с чем Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в отношении отсутствия требования к месту осуществления деятельности в части транспортирования нефтесодержащих отходов, указанном в приложении к лицензии.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «ЭкоСтар Технолоджи» Комиссией установлено, что согласно пункту 7.2 Технического задания установлено требование о наличии у участника площадки для временного хранения и обезвреживания нефтесодержащих отходов, оборудованной в соответствии с требованиями природоохранного законодательства, санитарных норм и правил, в пределах административного округа г. Комсомольск-на-Амуре или Комсомольского района, оборудованной в соответствии с требованиями природоохранного законодательства, санитарных норм и правил.

Таким образом, в соответствии с пунктом 11.6.1.2 Положения о закупках и пунктом 3.1.5.1 Информационной карты заявка участника, в составе которой отсутствуют документы, подтверждающие наличие оборудованной площадки для временного хранения и обезвреживания нефтесодержащих отходов на территории г. Комсомольск-на-Амуре или Комсомольского района, подлежит отклонению.

Установленное заказчиком требование о необходимости наличия площадки для временного хранения и обезвреживания нефтесодержащих отходов на территории г. Комсомольск-на-Амуре или Комсомольского района у участника закупки противоречит приведенным правовым нормам, препятствует доступу к участию в торгах лиц, которые не отвечают такому требованию, влечет утрату интереса к торгам хозяйствующих субъектов, у которых площадки для временного хранения и обезвреживания нефтесодержащих отходов расположены за пределами обозначенной территории.

Следовательно, доводы в жалобе в отношении требования о необходимости наличия у участника площадки для временного хранения и обезвреживания нефтесодержащих отходов, в пределах административного округа г. Комсомольск-на-Амуре или Комсомольского района обоснован, что противоречит пунктам 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона № 223 - ФЗ.

Поскольку допущенное нарушение может повлиять на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать организатору закупки предписание об устранении допущенных нарушений.

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.

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 положения конкурсной документации при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по сбору, транспортированию, обезвреживанию нефтесодержащих отходов (извещение № 31907931622) **обоснованной**.

2. Признать действия ООО «РН-Комсомольский НПЗ» при проведении указанной закупки нарушающими пункты 1 и 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ООО «РН-Комсомольский НПЗ» 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.