

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-445/2019

«01» апреля 2019 г.

г. Кемерово, Ноградская,

5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Председателя комиссии: <...> – <...>

<...> – <...>

<...> – <...>

<...> – <...>

Членов комиссии:

<...> – <...>

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Теплоэнергоремонт» по доверенности;

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Теплоэнергоремонт» по доверенности,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Экоэнерго» и материалы жалобы № 042/07/3-445/2019.

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 1482э от 22.03.2019) Общество с ограниченной ответственностью «Экоэнерго» (далее также – ООО «Экоэнерго», Заявитель) на действия заказчика закупки Общества с ограниченной ответственностью «Теплоэнергоремонт» (далее – ООО «ТЭР», Заказчик) при проведении запроса цен на поставку реагента, извещение о проведении которого было опубликовано 07.03.2019 (в действующей редакции) в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 31907607933 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком необоснованно была отклонена заявка ООО «Экоэнерго», ввиду того, что в паспорте безопасности химической продукции, представленном Заявителем, отсутствовала информация о внесении в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, 4.8 Рекомендации по стандартизации Р 50.1.102-2014 «Составление и оформления паспорта безопасности продукции» (далее также – Рекомендации), поскольку в Документации о закупке отсутствовало требование о представлении паспорта безопасности химической продукции в составе заявки на участие в Закупке (данный паспорт был представлен Заявителем добровольно).

Также Заявитель указывает на то, что в соответствии с техническим заданием поставщик обязан предоставить Заказчику паспорт безопасности химической продукции только при поставке товара, при этом в Документации о закупке отсутствовало требование о предоставлении Паспорта безопасности в соответствии с ГОСТ 30333-2007 (с внесением в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, п. 4.8 Рекомендаций).

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 27.03.2019 № 03/3433 рассмотрение жалобы № 042/07/3-445/2019 было назначено на 01.04.2019 на 11 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено в адрес Заказчика и Заявителя, на адреса официальной электронной почты.

В письменном отзыве на жалобу ООО «ТЭР» выразило несогласие с доводами жалобы, просило признать жалобу ООО «Экоэнерго» необоснованной в связи со следующим:

При рассмотрении комиссией по осуществлению конкурентных закупок ООО «ТЭР» (далее – Закупочная комиссия) заявок на участие в закупки была проверена достоверность информации в предоставленных документах участников Закупки.

Участниками Закупки в составе заявок были представлены паспорта безопасности на добровольной основе, чтобы подтвердить требование п.п. 2.2 п. 2 Технического задания (Приложение № 1 к Документации о закупке), а именно: поставщик должен иметь паспорт безопасности химической продукции. На предоставленном паспорте безопасности химической продукции (Далее – Паспорт безопасности, ПБ) участника ООО «Экоэнерго» отсутствовала информация о регистрации в регистре Паспортов безопасности ФГУП «ВНИИ СМТ», как того требует п. 4.7 Рекомендаций.

Таким образом, отсутствие у участника закупки зарегистрированного Паспорта безопасности не дает возможности осуществлять транспортировку и применять реагент в промышленных целях.

В связи с чем Закупочная комиссия приняла решение отклонить заявку на участие в закупке от ООО «Экоэнерго» на основании пп. 3 п. 16 Документации о проведении запроса цен № ТЭР-014-03-19-3Ц (31907607999) от 05.03.2019 «представление в составе заявки на участие в процедуре закупки заведомо ложных и (или) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки и (или) привлекаемых исполнителях (субподрядчиков, субпоставщиков) и (или) о товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки»).

01.04.2019 на заседании Комиссии законный представитель ООО «Экоэнерго» не явился, представителя и ходатайств не направил.

На заседание Комиссии прибыли представители ООО «ТЭР».

Выслушав представителя Заказчика и изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-445/2019 Комиссия установила следующее:

В соответствии с п 1. ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон № 223-ФЗ) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

ООО «ТЭР» осуществляет регулируемую деятельность в сфере теплоснабжения и водоснабжения в Прокопьевском городском округе.

Таким образом, требования Закона № 223-ФЗ при проведении закупок товаров работ услуг распространяются на ООО «ТЭР»

В силу ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Решением Единственного участника ООО «ТЭР» от 12.02.2019 № 5 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ТЭР» (далее – Положение о закупке).

Приказом Генерального директора ООО «ТЭР» от 25.01.2019 № 1 создана постоянно действующая комиссия по размещению заказов на закупку товаров, выполнения работ, оказания услуг для осуществления основных видов деятельности ООО «ТЭР» (далее – Закупочная комиссия).

07.03.2019 ООО «ТЭР» в ЕИС было размещено извещение о проведении запроса цен № ТЭР-014-03-19-ЗЦ в действующей редакции «Поставка реагентов» (далее – Извещение), а также Документация о закупке (запрос цен) № ТЭР-014-03-19-ЗЦ (Поставка реагентов) в действующей редакции.

18.03.2019 Закупочной комиссией составлен Протокол рассмотрения и оценки и сопоставления заявок на участие в запросе цен № ТЭР-014-03-19-ЗЦ (Поставка реагентов) (далее также – Протокол).

Согласно п. 10 Протокола в адрес Заказчика на участие в Закупке поступили три заявки: ООО «ЭкоХимРеагент» г. Екатеринбург с ценовым предложением 2 021 400,00 рублей, ООО «Экоэнерго» г. Ростов-на-Дону с ценовым предложением

1 480 050,00 рублей, ООО «ЭкоХимРеагент-96» г. Екатеринбург с ценовым предложением 1 640 160,00 рублей.

В соответствии с п. 11.1 Протокола к участию в Закупке была допущена только заявка ООО «ЭкоХимРеагент» с ценовым предложением 2 021 400,00 рублей.

Согласно п. 11.2 Протокола заявка ООО «Экоэнерго» отклонена по причине: «на представленном паспорте безопасности химической продукции отсутствует информация о внесении в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, 4.8 Рекомендации по стандартизации Р 50.1.102-2014 «Составление и оформления паспорта безопасности продукции».

Заявка участника ООО «ЭкоХимРеагент-96» была также отклонена по иным основаниям.

В соответствии с п. 12 Протокола запрос цен № ТЭР-014-03-19-3Ц был признан не состоявшимся. Признано победителем ООО «ЭкоХимРеагент» г. Екатеринбург с ценовым предложением 2 021 400,00 рублей как единственный допущенный участник.

Порядок проведения закупки путем проведения запроса цен определен в разделе 11 Положения о закупке.

В соответствии с п. 11.3.1 Положения о закупке 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;

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к участникам такой закупки.

Согласно п. 11.1.4, п. 11.4.3 Положения о закупке не допускается предъявлять к участникам закупки, товарам, работам, услугам, условиям исполнения договора

требования, не предусмотренные документацией о закупке, а также оценивать и сопоставлять заявки на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке (извещении о проведении запроса котировок).

В п. 11.4 Положения о закупке установлены основные требования, предъявляемые к участникам закупки.

При этом согласно пп. 7 п. 11.4.2 Положения о закупке Заказчик вправе предъявить иные требования, иные требования к участникам, установленные документацией о закупке (извещением при проведении запроса котировок в электронной форме).

Пунктом 11.4.5 Положения о закупке определены основания отклонения каждой заявки на участие в закупке:

- 1) несоответствие заявки требованиям к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в процедуре закупки,
- 2) наличие в заявке предложения о цене договора (цене лота), цене единиц товара, работ, услуг, превышающей начальную (максимальную) цену договора, цену единиц товара, работ, услуг;
- 3) представление в составе заявки на участие в процедуре закупки заведомо ложных и (или) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки и (или) привлекаемых соисполнителях (субподрядчиков, субпоставщиков) и (или) о товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки;
- 4) наличие арифметических ошибок (опечаток) при подсчете участником закупки предлагаемой цены договора, цены единиц товара, работ, услуг;
- 5) непредставление документов, сведений, предусмотренных документацией о закупке;
- 6) не предоставление участником закупки обеспечения заявки на участие в закупке, если такое обеспечение предусмотрено документацией о закупке;
- 7) несоответствие предложения участника закупки по техническим характеристикам и требованиям к товару (работам, услугам) требованиям Заказчика;
- 8) несоответствие редакции проекта договора участника закупки редакции проекта договора Заказчика (предоставление участником закупки проекта договора с протоколом разногласий);
- 9) несоответствие участника закупки требованиям, установленным в документации о закупке (извещении о запросе котировок в электронной форме);
- 10) и иные основания, установленные в документации о закупке (извещении о запросе котировок в электронной форме).

Согласно п. 16 Документации о закупке основания отклонения каждой заявки на участие в закупке:

- 1) несоответствие заявки требованиям к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в процедуре закупки,

- 2) наличие в заявке предложения о цене договора (цене лота), цене единиц товара, работ, услуг, превышающей начальную (максимальную) цену договора, цену единиц товара, работ, услуг;
- 3) представление в составе заявки на участие в процедуре закупки заведомо ложных и (или) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки и (или) привлекаемых исполнителях (субподрядчиков, субпоставщиков) и (или) о товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки;
- 4) наличие арифметических ошибок (опечаток) при подсчете участником закупки предлагаемой цены договора, цены единиц товара, работ, услуг;
- 5) непредставление документов, сведений, образцов продукции, предусмотренных документацией о закупке;
- 6) не предоставление участником закупки обеспечения заявки на участие в закупке, если такое обеспечение предусмотрено документацией о закупке;
- 7) несоответствие предложения участника закупки по техническим характеристикам и требованиям к товару (работам, услугам) требованиям Заказчика;
- 8) несоответствие редакции проекта договора участника закупки редакции проекта договора Заказчика (предоставление Участником закупки проекта договора с протоколом разногласий);
- 9) несоответствие Участника закупки требованиям, установленным п. 9 документации о закупке.

В соответствии с пп. 3 п. 2 Документации о закупке Заявка участника на участие в закупке должна содержать Паспорт безопасности химической продукции и Сертификат соответствия на реагенты.

Таким образом, довод Заявителя о том, что в Документации о закупке отсутствовало требование о представлении паспорта безопасности химической продукции в составе заявки на участие в Закупке (данный паспорт был представлен Заявителем добровольно), подлежит отклонению.

Вместе с тем Комиссия признает довод Заявителя о том, что была его заявка была необоснованно отклонена Заказчиком, ввиду того, что в паспорте безопасности химической продукции, представленном Заявителем, отсутствовала информация о внесении в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, 4.8 Рекомендаций, обоснованным, исходя из следующего:

Подпунктом 3 п. 2 Документации о закупке установлена обязанность участника на участие в закупке о представлении в составе заявки Паспорта безопасности, вместе с тем в документации о закупке не установлено каких-либо требований к Паспорту безопасности, в том числе требований о его соответствии ГОСТ 30333-2007, о наличии информация о внесении в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, 4.8 Рекомендаций, а также, что в представлению данной информации на документе.

Из материалов жалобы № 042/07/3-445/2019 следует, что все участники

представили Паспорта безопасности, таким образом, выполнили в полном объеме требования с пп. 3 п. 2 Документации о закупке.

Согласно п. 6 ст. 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

Таким образом, требование Заказчика о наличии на паспорте безопасности химической продукции информация о внесении в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, 4.8 Рекомендаций не предусмотрено Документацией о закупке, по существу, является новым требованием и нарушает п. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, п. 11.1.4, п. 11.4.3 Положения о закупке.

Также из материалов жалобы следует, что заявка ООО «Экоэнерго» была отклонена на основании пп. 3 п. 16 Документации о закупке, предусматривающего основания для отклонения заявки, в случае представление в составе заявки на участие в процедуре закупки заведомо ложных и (или) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки и (или) привлекаемых соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) и (или) о товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки.

Вместе с тем ООО «ТЭР» в письменном отзыве на жалобу № 042/07/3-445/2019 не привело доказательств представления ООО «Экоэнерго» в составе заявки заведомо ложных и (или) недостоверных сведений, что явилось бы поводом отклонения заявки участника по данному основанию.

Согласно представленным заявкам участников все предлагаемые реагенты произведены по индивидуальным техническим условиям, также участниками были представлены в соответствии с 3 п. 2 Документации о закупке Сертификаты соответствия на реагенты.

ООО «ТЭР» в письменном отзыве на жалобу № 042/07/3-445/2019 указало на то, что Паспорт безопасности ООО «Экоэнерго» не зарегистрирован.

Из пояснений представителей Заказчика довод, фактически сводится к формальному отсутствию данных сведений в Паспорте безопасности Заявителя, каких-либо действий по установлению сведений о внесении (невнесении) в регистр (Росстандарт) Заказчиком не предпринимались.

Вместе с тем из Паспорта безопасности, представленного ООО «Экоэнерго» в составе заявки не следует, что в нем содержатся заведомо ложные и (или) недостоверные сведения.

ООО «Экоэнерго» не декларировало, что разработанный обществом Паспорт

безопасности полностью соответствует Рекомендациям и ГОСТ 30333.

Более того, в жалобе Заявитель указывает на то, что Паспорт безопасности в настоящее время не является обязательным документом, а будет являться таковым только с 01.07.2021, когда в законную силу вступит Технический регламент о безопасности химической продукции, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 07.10.2016 № 1019.

В письменном отзыве ООО «ТЭР» на жалобу № 042/07/3-445/2019 и в устных пояснениях представителей не были приведены ссылки на императивные нормы права, которые бы подтверждали позицию Заказчика, а также позволяли признать Паспорт безопасности недействительным только на основании отсутствия в нем сведений о регистрации.

Также представителями ООО «ТЭР» относимыми и допустимыми доказательствами не было доказано, что обстоятельства, по которым Заказчиком была отклонена заявка ООО «Экоэнерго», не позволили бы исполнить Заявителю обязательства по поставке реагентов, являющихся предметом Закупки.

При этом, подавая заявку на участие в Закупке ООО «Экоэнерго» принимало на себя ответственность перед Заказчиком за исполнение обязательств по договору поставки, в том числе обязанности по транспортировке товара.

В соответствии с п. 1 Приказом Росстандарта от 26.11.2014 № 1760-ст «Об утверждении рекомендаций по стандартизации» в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» приказываю утвердить для добровольного применения рекомендации по стандартизации Р 50.1.102-2014 «Составление и оформление Паспорта безопасности химической продукции» с датой введения в действие 1 июня 2015 года.

Довод ООО «ТЭР», изложенный в письменном отзыве на жалобу, что Рекомендации являются государственным стандартом, буквально «ГОСТ Р 50.1.102-2014» не соответствует действительности.

Между тем, из вышеуказанного Приказа Росстандарта следует, что утвержденные Рекомендации применяются на добровольной основе.

В соответствии с п. 4.8 Рекомендаций паспорт безопасности является завершающим документом, т.е. подлежит регистрации после получения и введения в действие всей разрешительной документации, соответствующей специфике химической продукции (вещества) и необходимой для ее обращения.

Из чего следует, Рекомендации касаются вопросов составления и оформления паспорта безопасности химической продукции, т.е. представления информации и не разрешают вопрос о безопасности (не относятся к вопросу получения разрешительной документации).

Согласно п. 4.1 Рекомендаций Паспорт безопасности в соответствии с требованиями ГОСТ 30333 является обязательной составной частью технической документации (сопроводительной документации при перевозках материалов и веществ по территории России и при экспортно-импортных операциях) на химическую продукцию (вещество, смесь, материал, отходы промышленного производства) и предназначен для обеспечения потребителя достоверной

информацией по безопасному промышленному применению, хранению, транспортированию и утилизации химической продукции, а также ее использованию в бытовых целях.

В соответствии п. 4.3 Рекомендаций в соответствии с ГОСТ 30333 составляет ПБ и несет ответственность за полноту и достоверность информации в нем организация (лицо), изготавливающая(ее) и поставляющая(ее) химическую продукцию (вещество) на рынок. По требованию потребителя ПБ должен быть бесплатно предоставлен организацией (лицом), ответственной(ым) за представление химической продукции (вещества) на рынке (производитель, поставщик, продавец, импортер, экспортер).

Таким образом, лицо, изготавливающее и поставляющее химическую продукцию (вещество) на рынок несет ответственность за достоверность представленных сведений в Паспорте безопасности.

Согласно п. 4.7 Рекомендаций в соответствии с пунктом 4.2.9 ГОСТ 30333 ПБ подлежит регистрации/перерегистрации. ФГУП «ВНИЦСМВ» осуществляет ведение Регистра ПБ в соответствии с Приказом Ростехрегулирования от 15 декабря 2009 г. N 4547. ФГУП «ВНИЦСМВ» является держателем документального фонда ПБ. Приказом руководителя Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 4 октября 2014 г. № 1518 утверждена смена наименования с ФГУП «ВНИЦСМВ» на ФГУП «ВНИИ СМТ».

В Паспорте безопасности, представленным участником ООО «ЭкоХимРеагент-96», сведения о внесении в регистр сопровождались печатью иного лица – Ассоциации «некоммерческое партнерство «Координационно-информационный центр государств-участников СНГ по сближению регуляторных практик», полномочия которого регулируются другими нормативными правовыми актами, чем указано Заказчиком, при этом данная заявка не была отклонена в связи с несоответствием п. 4.7, 4.8 Рекомендаций.

Согласно пп. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, требование о наличии на паспорте безопасности химической продукции информации о внесении в регистр (Росстандарт) согласно п. 4.7, 4.8 Рекомендаций было применено к Заявителю избирательно, что в совокупности с отсутствием в Документации о закупке и в Техническом задании каких-либо требований к Паспорту безопасности, представляемому в составе заявки на участие в Закупке, привело нарушению принципа равноправия и к необоснованному ограничению конкуренции.

Руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экоэнерго» № 042/07/3-445/2019 обоснованной.

2. Признать Заказчика – ООО «ТЭР» нарушившим требования Документации о закупке, Положения о закупке, пп. 2 ч. 1, ч. 6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Заказчику – ООО «ТЭР» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений, допущенных при проведении Закупки.

4. Передать материалы жалобы № 042/07/3-445/2019 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель комиссии: <...>

<...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Примечание.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.