

«17» сентября 2014 г.

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, в присутствии представителей: ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» (по доверенности); ООО «ЭСКО» (по доверенности), рассмотрев жалобу ООО «ЭСКО», материалы дела № 8-01/275 ,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭСКО» на действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина», закупочной комиссии при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по экспертизе промышленной безопасности цеха № 22 (извещение в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте zakupki.gov.ru № 31401408826).

По мнению общества, включение организатором закупки в документацию требования предоставления в составе заявки свидетельства аккредитации экспертной организации, является незаконным, т.к. согласно Федеральному закону от 21.07.1997 № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» (далее – Закон о промышленной безопасности) право на проведение экспертизы промышленной безопасности подтверждается лицензией на проведение такой экспертизы, требования о наличии аккредитации организации данный Закон не содержит. Названная аккредитация является добровольной.

Учитывая, что включение спорного требования в закупочную документацию является незаконным, отклонение закупочной комиссией заявки общества в связи с непредставлением в её составе указанного документа является необоснованным.

Отклонение заявки общества в связи с тем, что область аккредитации заявленной лаборатории не соответствует предмету закупки, по мнению общества, также является необоснованным, т.к. в представленных: свидетельстве об аттестации принадлежащей ООО «ЭСКО» лаборатории неразрушающего контроля, аттестате аккредитации арендованной обществом у ОАО «Амурский судостроительный завод» испытательной лаборатории указаны области их аттестации и аккредитации, соответствующие предмету закупки.

Данные доводы в заседании Комиссии представитель заявителя поддержал в полном объеме, пояснив, что отказ в допуске по такому основанию как отсутствие документов, подтверждающих наличие требуемого оборудования для проведения

экспертизы – влагомер также необоснован, поскольку приобретение данного прибора до заключения договора по предмету закупки общество считает нецелесообразным, в связи с его небольшой стоимостью и возможностью его приобретения в короткие сроки.

ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина» представлены возражения на жалобу, из которых следует, что согласно пункту 15.2.3 Положения о закупке ОАО «Компания «Сухой» в документации о закупке могут быть предусмотрены иные (дополнительные) требования к участнику закупки. При этом данные требования могут быть разделены на обязательные, невыполнение которых означает отклонение заявки соответствующего участника, и предпочтительные, несоответствие которым не может служить основанием для отклонения заявки. Инициатором закупок должно быть определено, в каком виде и какими документами подтверждается выполнение установленных требований.

В документацию запроса предложений включены обязательные и дополнительные требования, в том числе, требования наличия у участника закупки: свидетельства аккредитации экспертной организации (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно; свидетельства или аттестата аккредитации испытательной лаборатории, либо договора с аккредитованной лабораторией и их свидетельства или аттестата (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно; область аккредитации испытательной лаборатории соответствующая предмету закупки (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно; необходимого для проведения экспертизы промышленной безопасности оборудования (согласно приложению 2), либо наличия договора аренды оборудования (приложение копий действующих свидетельств о поверке к заявке на участие в закупке обязательно.

Дополнительные требования включены в закупочную документацию в соответствии с пунктом 3 статьи 13 Закона о промышленной безопасности, согласно которому экспертиза промышленной безопасности проводится в порядке, установленном федеральными нормами и правилами в области промышленной безопасности, на основании принципов независимости, объективности, всесторонности и полноты исследований, проводимых с использованием современных достижений науки и техники.

Документом, устанавливающим принципы независимости, является СДА-11-2009, принятый решением № 30-БНС (Наблюдательным советом) от 20.07.2009. Настоящий документ разработан с учетом требований федерального законодательства Российской Федерации, в первую очередь Закона о промышленной безопасности, и регламентирует требования к экспертным организациям, включает в себя требования к персоналу, лабораториям, техническим средствам и оборудованию, описывает методы экспертизы, процедуры аккредитации экспертных организаций. Аккредитация экспертных организаций проводится в соответствии с требованиями ГОСТ Р ИСО/МЭК17011-2008 и Общими требованиями к аккредитации органов по оценке соответствия СДА-01-2009 в областях аккредитации. Требования аккредитации испытательных лабораторий установлены постановлением Госстандарта России от 21.09.1994 № 16 и указаны в пункте 3 статьи 1 Федерального закона № 184-ФЗ «О техническом регулировании». Требование наличия необходимого для проведения экспертизы оборудования

является требованием, указанном в Законе о промышленной безопасности, а именно - принцип всесторонности и полноты исследований, проводимых с использованием современных достижений науки и техники.

Область аккредитации испытательной лаборатории должна соответствовать предмету закупки, а именно включать в себя нормативные документы регламентирующие деятельность в области промышленной безопасности опасных производственных объектов по исследуемому техническому устройству, зданию или сооружению.

При рассмотрении заявки ООО «ЭСКО» закупочной комиссией установлено, что общество не выполнило ряд обязательных дополнительных требований выставленных в закупочной документации, а именно: не представлен аттестат аккредитации экспертной организации, область аккредитации лаборатории не соответствует предмету закупки. Несоответствие области аккредитации выражено в отсутствии в перечне приложений аттестата аккредитации нормативных документов, содержащих правила и методы исследований (испытаний) непосредственно документов регламентирующих исследования в области промышленной безопасности опасных производственных объектов (в данном случае ПБ 11-551-03 «Правила безопасности в литейном производстве, РД 22-01-97 «Требования к проведению оценки безопасности эксплуатации производственных зданий и сооружений поднадзорных промышленных производств и объектов»). Не представлены действующие свидетельства о поверке приборов для проведения измерения влажности строительных материалов (бетон, кирпич, дерево), что является невыполнением обязательного требования о наличии у участника закупки необходимого для проведения экспертизы промышленной безопасности оборудования (согласно приложению 2 к закупочной документации), либо наличие договора на аренду оборудования.

Согласно п. 15.2.5 Положения о закупке ОАО «Компания «Сухой» требования, предъявляемые к участникам закупки, к покупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Компанией, применяются в равной степени ко всем участникам закупки. Не допускается избирательное применение требований в отношении отдельных участников в рамках одной процедуры закупки. Исходя из этого, у закупочной комиссии филиала отсутствовали основания для допуска ООО «ЭСКО» до участия в указанной закупке, так как иными участниками были приложены все документы для подтверждения своего соответствия дополнительным требованиям закупочной документации.

В заседании Комиссии представитель ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» поддержал изложенные в возражениях на жалобу доводы в полном объеме.

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

Заслушав доводы представителей ООО «ЭСКО», ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой», рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, 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.

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.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

07.08.2014 в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте zakupki.gov.ru размещены: извещение № 31401408826 о проведении на электронной торговой площадке (ЭТП) на «Интернет»-сайте <http://www.b2b-center.ru> закупки «Экспертиза промышленной безопасности цеха № 22 (399283)» путем открытого запроса предложений в электронной форме. Заказчик - филиал ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А.Гагарина», закупочная документация, проект договора.

Дата окончания подачи заявок - 22.08.2014, дата рассмотрения заявок - 29.08.2014, дата подведения итогов - 29.08.2014, место рассмотрения заявок и подведения итогов - г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Советская, д.1.

На участие в запросе предложений поступило 15 заявок, к закупке не допущено 13 заявок, в том числе заявка ООО «ЭСКО» (протокол от 29.08.2014 № 2.57.781.-2014).

Из протокола от 29.08.2014 № 2.57.781.-2014 следует, что заявка ООО «ЭСКО» отклонена в связи с тем, что не соответствует требованиям закупочной документации: не приложено свидетельство аккредитации экспертной организации; область аккредитации испытательной лаборатории не соответствует предмету закупки; не предоставлены документы, подтверждающие наличие у организации необходимого для проведения экспертизы промышленной безопасности оборудования (влажномер).

В соответствии с пунктами 2,9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ закупочная документация должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 15.2.1 Положения ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой», размещенного на сайте zakurki.gov.ru (далее – Положение), установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в том числе: соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации по отношению к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки (подпункт «а»); обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, и являющихся предметом заключаемого договора (подпункт «б»); обладать необходимыми сертификатами на товары в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, являющиеся предметом заключаемого договора (подпункт «в»).

Пунктом 2.2.3.1 закупочной документации установлено, что в составе заявки претендент обязан представить: лицензию на осуществление деятельности по проведению экспертизы промышленной безопасности (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно); свидетельство аккредитации экспертной организации (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно); свидетельство или аттестат аккредитации испытательной лаборатории, либо договор с аккредитованной лабораторией и их свидетельство или аттестат (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно), при этом область аккредитации испытательной лаборатории должна соответствовать предмету закупки (приложение копии документа к заявке на участие в закупке обязательно); документы, подтверждающие наличие у участника закупки необходимого для проведения экспертизы промышленной безопасности оборудования (согласно приложению № 2), либо наличие договора на аренду оборудования (приложение копий действующих свидетельств о поверке к заявке на участие в закупке обязательно).

В приложении № 2 к закупочной документации указано оборудование, требуемое для оказания услуг по предмету закупки: для наблюдения за осадками зданий и сооружений методом высокоточного геометрического нивелирования – электронный тахеометр СХ-105L (или эквивалент). Для проведения неразрушающего контроля – измеритель прочности бетона молоток Шмидта (или эквивалент), измеритель защитного слоя бетона ИПА-МГ4.01 (или эквивалент), влагомер МГ4Д (или эквивалент).

Претендент допускается к участию в закупочной процедуре, если: он и его продукция (предлагаемые работы, услуги) соответствуют всем требованиям, установленным Положением о закупке ОАО «Компания «Сухой» и настоящей документацией; он правильно оформил заявку на участие и прикрепил к ней все необходимые документы (пункт 2.3.2 закупочной документации).

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона о промышленной безопасности к видам деятельности в области промышленной безопасности относятся проектирование, строительство, эксплуатация, реконструкция, капитальный ремонт, техническое перевооружение, консервация и ликвидация опасного производственного объекта; изготовление, монтаж, наладка, обслуживание и ремонт технических устройств, применяемых на опасном производственном объекте; проведение экспертизы промышленной безопасности; подготовка и переподготовка работников опасного производственного объекта в образовательных учреждениях.

В силу пункта 1 статьи 13 Закона о промышленной безопасности экспертизе промышленной безопасности подлежат в частности технические устройства, применяемые на опасном производственном объекте, в случаях, установленных [статьей 7](#) настоящего Федерального закона; здания и сооружения на опасном производственном объекте, предназначенные для осуществления технологических процессов, хранения сырья или продукции, перемещения людей и грузов, локализации и ликвидации последствий аварий.

Экспертизу промышленной безопасности проводят организации, имеющие лицензию на проведение указанной экспертизы, за счет средств организации, предполагающей эксплуатацию опасного производственного объекта или эксплуатирующей его (пункт 2). Результатом осуществления экспертизы промышленной безопасности является заключение (пункт 3).

[Порядок](#) осуществления экспертизы промышленной безопасности и требования к оформлению заключения экспертизы промышленной безопасности устанавливаются федеральным органом исполнительной власти в области промышленной безопасности (пункт 5).

Приказом Ростехнадзора от 14.11.2013 № 538 утверждены Правила проведения экспертизы промышленной безопасности, пунктом 15 которых установлено, что экспертизу проводят организации, имеющие лицензию на деятельность по проведению экспертизы промышленной безопасности, за счет средств заказчика на основании договора.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.07.2012 № 682 утверждено Положение о лицензировании деятельности по проведению экспертизы промышленной безопасности.

Постановлением Госгортехнадзора России от 02.06.2000 № 29 утверждены [Правила](#) аттестации и основные требования к лабораториям неразрушающего контроля, которыми установлены основные требования к лабораториям и порядок аттестации лабораторий, выполняющих неразрушающий контроль (НК) технических устройств, зданий и сооружений, применяемых и эксплуатируемых на опасных производственных объектах.

Аккредитация экспертной организации, аккредитация участвующей в экспертизе лаборатории приведенными нормативными правовыми актами не предусмотрена, в связи с чем установленное организатором закупки в закупочной документации требование о наличии таких аккредитаций с подтверждением аттестатом, свидетельством необоснованно и незаконно.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться 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.

Из пункта 15.2.1 Положения следует, что участник закупки должен соответствовать обязательным и дополнительным (при их наличии) требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Таким образом, предъявляемые к участникам закупки требования в первую очередь должны быть предусмотрены законодательством, а не установлены заказчиком произвольно, по своему усмотрению.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участнику закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов.

Учитывая, что установленные организатором закупки требования к участникам рассматриваемой закупки о наличии свидетельства аккредитации экспертной организации, свидетельства аккредитации лаборатории не предусмотрены законодательством, такие требования являются незаконным препятствием для доступа к участию в закупке хозяйствующих субъектов, не имеющих такой аккредитации, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Ссылка заказчика на СДА-11-2009 не может быть принята во внимание, т.к. данный документ не является нормативным правовым актом.

Вместе с тем, обществом до подачи заявки данное требование в установленном порядке не оспорено. Отклоняя заявку общества в связи с отсутствием в её составе свидетельства аккредитации экспертной организации, несоответствием области аккредитации заявленной лаборатории предмету закупки, закупочная комиссия действовала в соответствии с закупочной документацией, в связи с чем основания для признания указанных действий закупочной комиссии нарушающими правила проведения закупки отсутствуют.

Отклонение заявки общества по указанному основанию не привело к принятию закупочной комиссией неверного решения относительно отказа обществу в допуске к участию в закупке, поскольку им не выполнено требование закупочной документации о предоставлении документов, подтверждающих наличие необходимого для проведения экспертизы промышленной безопасности оборудования - влагомер МГ4Д (или эквивалент).

Данное обстоятельство подтверждено представленной в материалы дела заявкой общества и его представителем в заседании Комиссии не оспаривалось.

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

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина» выдано предписание от 19.09.2014 № 81, которым предписано исключить случаи установления к участникам проводимых закупок требования о наличии свидетельства аккредитации экспертной организации, за исключением случаев, если такое требование установлено федеральным законодательством.

Учитывая, что характер предписанных действий предполагает исключение случаев предъявления к участникам дальнейших закупок незаконного требования со дня выдачи предписания, необходимость выдачи аналогичного предписания по данному делу отсутствует.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭСКО» на действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по экспертизе промышленной безопасности цеха № 22 (извещение в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте zakupki.gov.ru № 31401408826) в части установления в закупочной документации требования предоставления в составе заявки на участие в закупке свидетельства аккредитации экспертной организации, свидетельства аккредитации испытательной лаборатории обоснованной.

2. Признать действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его

филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина» при проведении указанной закупки нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Признать жалобу ООО «ЭСКО» на действия закупочной комиссии ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» при проведении указанной закупки необоснованной.

4. Выдать ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина» предписание о совершении действий, направленных на устранение порядка проведения закупок.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 82

«17» сентября 2014г.

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю на основании своего решения от 17.09.2014 № 152 по делу № 8-01/275, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице его филиала - «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод им. Ю.А. Гагарина» в срок до 10 октября 2014 г. совершить действия, направленные на устранение нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» выразившихся в установлении в документации открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по экспертизе промышленной безопасности цеха № 22 (извещение в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте zakupki.gov.ru № 31401408826)

требования о предоставлении участниками закупки в составе заявки свидетельства аккредитации испытательной лаборатории с целью чего:

- при проведении закупок исключить случаи требования предоставления участниками закупки свидетельств аккредитации, получение которых не является обязательным, но влияет на допуск претендентов к участию закупке;
- провести соответствующую разъяснительную работу с должностными лицами, ответственными за организацию и проведение закупок.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России в

пятидневный срок с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).