РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1- 1935/2019

) октября 2019г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Кузина А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Эспресс-Трейдинг» на действия заказчика АО «Аэропорт Толмачево», организатора торгов Общества с ограниченной ответственностью «НОВАПОРТ-ОЦО» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе (№ извещения 31908302599 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru),

в присутствии: представителя ООО «Транссервис» - <….> (по доверенности);

представителяООО «Экспресс-Трейдинг» - <….> (по доверенности);

представителей ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» - <….> (по доверенности), <….> (по доверенности);

представителяАО «Аэропорт Толмачево»- <….> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Эспресс-Трейдинг» (вх. № 10758э от 01.10.2019г.) на действия заказчика АО «Аэропорт Толмачево», организатора торгов Общества с ограниченной ответственностью «НОВАПОРТ-ОЦО» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе (№ извещения 31908302599 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

Согласно пункту 8 части 10 статьи 4 Закона о закупах в документации о закупке должны быть указаны определенные положением требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В силу п. 2 Информационной карты (приложение №1 к Закупочной документации) предмет закупки - поставка гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе.

Требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке определены в пункте 3 Технического задания (приложение 3 к Закупочной документации).

Гранулированный противогололедный реагент на основе смеси кристаллогидратов хлоридов щелочноземельных металлов с биофильными добавками для предупреждения и удаления льдообразований на всех типах искусственных покрытий. Действующее вещество – смесь кристаллогидратов хлоридов щелочноземельных металлов. Массовая доля ионов магния (Mg+2) - не менее 11%.

Массовая доля ионов щелочных металлов (Na+ и K+) - не более 4 % · Внешний вид - белые или слегка желтоватые гранулы.

Рассыпчатость – 100%.

Массовая доля нерастворимого в воде остатка - не более 1%.

Температура применения - до - 30оС.

Температура кристаллизации 42%-ного раствора, °С, не менее -30оС.

Показатель активности водородных ионов водного раствора с массовой долей 1 %, в пределах 6,0-9,0.

Гранулометрический состав: - массовая доля гранул 1-5 мм - не менее 79% -массовая доля гранул более 10 мм – нет.

Наличие веществ для минимизации экологических последствий - Биофильные добавки.

Коррозионная активность по отношению к стали марки Ст.3, не более 0,3мг/см2•сут.

Согласно ч. 5 ст. 11 Федерального закона от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «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.

Также, согласно ч. 8 ст. 11 Федерального закона от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» объекты государственной экологической экспертизы, ранее получившие положительное заключение государственной экологической экспертизы, в случае реализации такого объекта с отступлениями от документации, получившей положительное заключение государственной экологической экспертизы, и (или) в случае внесения изменений в указанную документацию, также подлежат государственной экологической экспертизе федерального уровня.

Соответственно, для применения противогололедных реагентов в соответствии с действующим законодательством требуется получение положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию.

Реализация (использование, применение) противогололедных реагентов, не получивших положительного заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня является нарушением ст. 30 Федерального закона от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе».

Необходимость включения в документацию требования о предоставлении положительного заключения государственной экологической экспертизы основана на официальной правовой позиции Министерства природных ресурсов и экологии РФ, выраженной в письме исх. № 05-12-42/5441 от 26.01.2018 года в адрес ФАС России, а также на официальной правовой позиции ФАС России (исх. № документа АГ/52468/18 от 06.07.2018 года), согласно которым требование о предоставлении на стадии подачи заявки положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию противогололедного реагента является обязательным.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить информационную открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (часть 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

При этом, предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Вместе с тем, заявителем установлено, что конкурсная документация размещена в ЕИС не в полном объеме. В частности, отсутствует требование о предоставлении в составе заявки на участие в конкурсе действующего положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию предлагаемого к поставке противогололедного реагента.

Учитывая изложенное, заявитель приходит к выводу об отсутствии в Извещении и Документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, и иным требованиям, связанным с определением соответствия

поставляемого товара, потребностям заказчика, что лишает участника закупки возможности обоснованно сформировать свое предложение.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом, Заказчик ошибочно полагает, что в пункте 10 Технического задания (Приложение № 3 к Закупочной документации) он опровергает презумпцию экологической опасности и тем самым обеспечивает соблюдение норм экологического законодательства. Так, из буквального толкования пункта 10 следует, что поставщик на момент поставки реагента должен предоставить все необходимые документы, предусмотренные действующим законодательством для данного вида товаров, в том числе: паспорт качества, сертификат соответствия и санитарно-эпидемиологическое заключение.

Согласно абзацу 7 пункта 2 Порядка организации и проведения санитарно-эпидемиологических экспертиз, обследований, исследований, испытаний и токсикологических, гигиенических и иных видов оценки определяет экспертное заключение как документ, выдаваемый федеральными государственными учреждениями здравоохранения - центрами гигиены и эпидемиологии, другими аккредитованными в установленном порядке организациями, экспертами, подтверждающий проведение санитарно-эпидемиологической экспертизы в соответствии с техническими регламентами, государственными санитарно-эпидемиологическими правилами и содержащий обоснованные заключения о соответствии (несоответствии) предмета санитарно-эпидемиологической экспертизы и иных видов оценок государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам, техническим регламентам.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона 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.

Таким образом, заключение санитарно-эпидемиологической экспертизы не подтверждает, что закупаемые Заказчиком противогололедные реагенты соответствуют экологическому законодательству.

Принимая во внимание, существующий в отраслевом законодательстве запрет на поступление в окружающую среду противогололедного реагента не имеющего действующего положительного заключения государственной экологической экспертизы считаем нецелевым и неэффективным расходованием денежных средств закупку таких веществ. При таких обстоятельствах, усматриваем нарушение части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Жалоба ООО «Экспресс-Трейдинг» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

Общество с ограниченной ответственностью «НОВАПОРТ-ОЦО» представило следующие возражения на жалобу.

Организатор закупки ООО «НОВАПОРТ-ОЦО», действуя в интересах заказчика АО «Аэропорт Толмачево», в целях выбора поставщика на право заключения договора поставки гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе, разместило извещение и закупочную документацию о проведении закупки на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru, номер извещения № 31908302599.

Начало срока подачи заявок установлено 16.09.2019, окончание срока подачи заявок установлено 01.10.2019 до 17-00 по местному времени Заказчика закупки.

Характеристики (в том числе физико-химические свойства) закупаемого противогололедного реагента приводятся в Техническом задании (пункт 3) - гранулированный противогололедный реагент на основе смеси кристаллогидратов хлоридов щелочноземельных металлов с биофильными добавками для предупреждения и удаления льдообразований на всех типах искусственных покрытий.

Заявитель исходя из того, что закупка проводится для нужд АО «Аэропорт Толмачево» приходит к выводу, что противогололедный реагент будет использован для обеспечения функций по содержанию аэродрома и его оборудования в постоянной эксплуатационной готовности, следовательно, к поставляемому Товару должен применяется ОСТ 54-0-830.74-99 «Стандарт отрасли. Система стандартизации гражданской авиации. Гражданские аэродромы».

Согласно п.3.2 ОСТ 54-0-830.74-99 «Стандарт отрасли. Система стандартизации гражданской авиации. Гражданские аэродромы» по физикохимическим показателям антигололедные реагенты должны соответствовать требованиям и нормам, указанным в таблице 1.

Так, среди показателей, установленных в таблице №1 ОСТ 54-0-830.74-99 наибольший интерес представляет показатель «коррозионное воздействие наматериалы - 0,13 мг/см^2•сут».

В нарушение указанного параметра, в Закупочной документации (в Техническом задании) установлено: «коррозионная активность по отношению к стали марки Ст.3, не более 0,3мг/ см^2•сут.»

Согласно п. 5.1 ОСТ 54-0-830.74-99 антигололедные (противогололедные) реагенты, отвечающие требованиям настоящего стандарта, выпускаются на основе компонентов, относящихся к умеренно опасным веществам 3-го класса опасности в соответствии с ГОСТ 12.1.007. Компоненты, входящие в состав антигололедных реагентов, должны отвечать гигиеническим требованиям в соответствии с нормативными документами, действующими в Российской Федерации.

Согласно решению Арбитражного суда города Москвы № А40-23659/2013 от 10.07.2013 г., входящий в состав закупаемого противогололедного реагента хлористый магний (бишофит) признан относящимся ко 2 классу опасности.

В связи с чем, заявитель считает недопустимым применение для нужд гражданской авиации противогололедного реагента на бишофитной основе.

Заказчик приобретает гранулированный противогололедный реагент на бишофитной основе для обработки привокзальной площади, подъездных и внутрипортовых дорог, для обеспечения функций по содержанию аэродрома и его оборудования в постоянной эксплуатационной готовности выполняется закупка других видов антигололедных химреагентов, соответствующих требованиям, установленным ОСТ 54-0-830.74-99, Федеральным авиационным правилам «Требования к операторам аэродромов гражданской авиации.

Согласно п. 1 «ОСТ 54-0-830.74-99. Стандарт отрасли. Система стандартизации гражданской авиации. Гражданские аэродромы. Химические реагенты для борьбы с льдообразованием на искусственных покрытиях. Технические требования.» стандарт устанавливает требования к физико-химическим показателям антигололедных реагентов, предназначенных для удаления и предупреждения всех видов льдообразований и прикатывания снега на всех типах искусственных покрытий аэродромов по всей территории Российской Федерации. При этом закупочная документация не содержит указания на то, что реагент будет применяться на покрытиях аэродрома, следовательно, довод Заявителя является домыслом и основания для применения к Товару указанного отраслевого стандарта отсутствуют.

Решение Арбитражного суда города Москвы № А40-23659/2013 от 10.07.2013 вынесено по закупке жидкого реагента хлористого магния производителя ООО «Волгоградский магниевый завод», в экспертном заключении ГГЭ на который обозначен вывод отнесения данного реагента ко 2 классу опасности - это касается конкретного реагента. ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» размещена закупочная документация на поставку гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе *(в п. 3 Приложения №3 к Закупочной документации имеется ссылка на требуемый класс опасности — не выше 4).* Содержание тяжелых металлов и других примесей в бишофитах из разных месторождений существенно различается. Кроме того, производителем могут применяться технологии очистки материала, а в зависимости от этого по результатам экспертизы реагент может быть отнесен к 3 или 4 классу опасности.

Таким образом, ссылка на указанное решение Арбитражного суда в применении к закупке противогололедного реагента на бишофитной основе не корректна.

Пунктом 47 Приказа Минтранса России от 25.09.2015 № 286 «Об утверждении Федеральных авиационных правил «Требования к операторам аэродромов гражданской авиации. Форма и порядок выдачи документа, подтверждающего соответствие операторов аэродромов гражданской авиации требованиям федеральных авиационных правил» установлено требование к антигололедному реагенту для аэродромов - качество материалов дляэксплуатационного содержания и текущего ремонта аэродромов и возможность их использования для этих целей должны быть проверены в аккредитованных лабораториях отраслевых научных организаций (статья 1 Федерального закона от 28.12.2013 № 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации»).

Закупочная документация не содержит такого требования.

Поскольку Заказчик приобретает реагент не для содержания аэродрома, требование о проверке в аккредитованных лабораториях отраслевых научных организаций также является не состоятельным.

В закупочной документации отсутствует требование о предоставлении положительного заключения

государственной экологической экспертизы на техническую документацию, в соответствии с которой произведены противогололедные реагенты, на этапе подачи заявки.

В соответствии с положениями действующего экологического законодательства если объектом закупки является поставка противогололедных реагентов, то Организатор должен установить требование о предоставлении в составе заявки положительного заключения ГЭЭ федерального уровня, поскольку указанные противогололедные реагенты могут оказать воздействие на окружающую среду.

В соответствии с требованиями Федерального закона «Об охране окружающей природной среды» 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.

Экологическая экспертиза проводится в целях установления соответствия документов и (или) документации, обосновывающих планируемую хозяйственную и иную деятельность, требованиям в области охраны окружающей среды.

Требование к закупаемому товару об обязательном наличии положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию установлено положениями Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе».

В силу ст. 10 Федерального закона от 23.11.1995 года № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» государственная экологическая экспертиза организуется и проводится федеральным органом исполнительной власти в области экологической экспертизы и органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном указанным Федеральным законом, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

В силу ч. 5 ст. 11 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе», объектами государственной экологической экспертизы федерального уровня являются, в числе прочих, и 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.

Противогололедные реагенты, ранее не применявшиеся на соответствующей территории, относятся к новым веществам, которые могут поступать в природную среду. Следовательно, техническая документация на такие реагенты, согласно ч.5 ст. 11 указанного федерального закона, является самостоятельным объектом экологической экспертизы.

Дополнительно Заявитель в обоснование своей позиции ссылается на письмо ФАС России от 23.07.2018 г. № АК/57142/18, которое указывает о необходимости предоставления положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию на Товар, проведенной федеральным органом исполнительной власти в области экологической экспертизы на стадии подачи заявки.

Согласно части 6 статьи 3 Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» *(далее по тексту- Закон №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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Статьей 456 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли- продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или

договором (в силу п. I и п. 2 ст. 464 ГК РФ, если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товаруприпадлежности или документы, которые он должен передать в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором куши-продажи, покупатель вправе назначить ему разумный срок для их передачи, в случае, когда принадлежности или документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором).

Учитывая изложенное, документом, которым может быть подтверждено качество и безопасность закупаемого товара, является положительное заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня, которое выдается производителю (либо уполномоченному им лицу) и передается, в том числе вместе с товаром.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, на стадии подачи заявок на участие в закупке, в связи с тем, что участник закупки может не обладать, данными документами до момента приобретения (производства) соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы.

С учетом изложенного требование о необходимости предоставления положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию на Товар обременяет участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанный в Техническом задании товар и предоставить в составе заявки данные документы, даже в том случае, если участник не будет признан победителем закупки.

Кроме того, при отсутствии обязанности производителя/дилера продукции как- либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о предоставлении вышеуказанных документов на Товар возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

Вместе с тем Закон №223-ФЗне устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования Документации, приведут к ограничению количества участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

Данная позиция подтверждается Постановлением ФАС России от 25.12.2018 по делу №223ФЗ-619/18/АК1Э08-18, Определением ФАС России от 22.09.2017 №223ФЗ-709/16/АК441-17, Решением ФАС России от 08.12.2016 по делу №223ФЗ-743/16, Решением Санкт-Петербургского УФАС России от 12.02.2019 по жалобе №Т02-86/19 и другими актами ФАС.

Кроме того, в решении ФАС России 03.07.2019 по жалобе ООО «Экспресс- Трейдинг» от 26.06.2019 на действия ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку гранулированного противогололедного реагента *(извещение №31907939080)* указано: Комиссией ФАС России установлено, что вслучае, если объектом закупки является поставка сертифицированного гранулированного противогололёдного реагента, то Заказчик должен установить в Документации требование к товару о предоставлении положительного заключения ГЭЭ федерального уровня при поставке товара, поскольку указанные противогололёдные реагенты могут оказать воздействие на окружающую среду.

Согласно п. 2.1. Положения «О закупке товаров, работ, услуг», утвержденного решением Совета Директоров АО «Аэропорт Толмачево» - протокол от 17.12.2018 №192) *(далее - по тексту Положение),* документация о *закупке (далее также - Закупочная документация)* - это комплект документов, содержащий всю необходимую и достаточную информацию о предмете закупки, условиях ее проведения и другие сведения в соответствии с частью 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ. В нее включают извещение о конкурентной закупке, документацию о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок в электронной форме и закупки у единственного поставщика, проект договора, являющейся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки.

В силу п. 12.1., п. 13.1., п. 50.2 Положения документация о закупке должна содержать требования, установленные Заказчиком в отношениеиего функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик. В документации о закупке устанавливается перечень необходимых документов, предоставляемых участниками закупки.

В соответствии с позицией ФАС, отраженной в вышеперечисленных решениях, при проведении закупочной

процедуры посредством запроса предложений в электронной форме на право поставки гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе в п. 7 Приложения №1 к проекту договора (Приложения №4 к Закупочной документации) установлено: «Поставщик на момент поставки Товара должен предоставить Покупателю положительное заключение государственной экологической экспертизы на Товар, либо документ, подтверждающий подачу заявки на получение заключения государственной экологической экспертизы на Товар, и после получения положительного заключения государственной экологической экспертизы наТовар в течение 5 (Пяти) рабочих дней с даты его получения предоставить Покупателю.»

Таким образом, организатором закупки соблюдены требования действующего законодательства РФ.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

16.09.2019 Заказчиком (АО «Аэропорт Толмачево») в Единой информационной системе, на сайте http://zakupki.gov.ru (далее - ЕИС), было размещено извещение (реестровый номер извещения Закупки в ЕИС - 31908302599) о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе.

Начальная (максимальная) цена договора –4 572 000,00рублей.

АО «Аэропорт Толмачево» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным Решением Совета директоров протокол № 192 от 17 декабря 2018г.

Запрос предложений проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с п. 3 Приложения №3 к Закупочной документации Технического задания (далее – Техническое задание), установлены требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размеру, упаковке и т.д.

Согласно данным требования, гранулированный противогололедный реагент на бишофитной основе должен быть не выше 4 (малоопасный продукт) класса опасности.

В соответствии с п. 10 Технического задания, Поставщик на момент поставки реагента должен предоставить все необходимые документы, предусмотренные действующим законодательством для данного вида товаров, в том числе: паспорт качества, сертификат соответствия и санитарно-эпидемиологическое заключение.

Согласно ч. 5 ст. 11 Федерального закона от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «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.

Также, согласно ч. 8 ст. 11 Федерального закона от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» объекты государственной экологической экспертизы, ранее получившие положительное заключение государственной экологической экспертизы, в случае реализации такого объекта с отступлениями от документации, получившей положительное заключение государственной экологической экспертизы, и (или) в случае внесения изменений в указанную документацию, также подлежат государственной экологической

экспертизе федерального уровня.

Заказчик, в соблюдение федерального законодательства, установил требование о наличии положительного заключения государственной экологической экспертизы в п.7 Приложения № 1 к договору поставки, так, Поставщик на момент поставки Товара должен предоставить Покупателю положительное заключение государственной экологической экспертизы на Товар, либо документ, подтверждающий подачу заявки на получение заключения государственной экологической экспертизы на Товар, и после получения положительного заключения государственной экологической экспертизы на Товар в течение 5-ти (Пяти) рабочих дней с даты его получения предоставить Покупателю.

Довод заявителя о том, что предоставление положительного заключения государственной экологической экспертизы на товар, должно осуществляться на момент подачи заявки, является несостоятельным, поскольку, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а следовательно, и получать данное заключение, в противном случае будут иметь место признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Таким образом, заказчиком соблюдены требования Федерального закона от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе».

Довод заявителя о том, что данный реагент с физико-химическими свойствами, указанными в Техническом задании, не может иметь 4 класс опасности, является не подтвержденным.

Так как, производителем могут применяться различные технологии по очистке материалов, а в зависимости от этого по результату экспертизы будет определен класс опасности.

Заявитель в обоснование своей позиции ссылается на письмо ФАС России от 23.07.2018 г. № АК/57142/18, которое указывает о необходимости предоставления положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию на Товар, проведенной федеральным органом исполнительной власти в области экологической экспертизы на стадии подачи заявки.

Однако, письмо ФАС России от 23.07.2018 г. № АК/57142/18 разъясняет Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", таким образом, данное письмо не может быть применено к закупке № 31908302599, проводимой ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Нарушений порядка организации и проведения запроса предложений в электронной форме не установлено.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Эспресс-Трейдинг» на действия заказчика АО «Аэропорт Толмачево», организатора торгов Общества с ограниченной ответственностью «НОВАПОРТ-ОЦО» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку гранулированного противогололедного реагента на бишофитной основе (№ извещения 31908302599 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.