

Исх. № 184 от 08.11.2019 г.

Руководителю

Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Телефон/факс: 8 (495) 784-75-05 (доб 077-100; 077-105)

E-mail: to77@fas.gov.ru

Ханян Армену Эдуардовичу

Заказчик:

АО «Оборонэнерго»

Жалоба на действия Заказчика запроса предложений в электронной форме

№ 31908456398 от 29.10.2019 г.

ЗАКАЗЧИК:

Наименование: Акционерное общество «Оборонэнерго» (АО «Оборонэнерго»)

Юридический адрес: РФ, 107140, г. Москва, ул. Русаковская, д. 13, стр. 19, 21-25

Фактический адрес: РФ, 107140, г. Москва, ул. Русаковская, д. 13, стр. 19, 21-25

Контактное лицо: Смотров Станислав Сергеевич

Телефон: +7 (495) 532-13-06 доб.1738

E-mail: info@pr.oen.su

Адрес официального сайта размещение заказа: <http://com.roseltorg.ru>

Способ размещения заказа: запроса предложений в электронной форме

Наименование заказа: Право заключения договора на оказание услуг по сбору, транспортированию, обработке, утилизации и/или обезвреживанию отходов производства и потребления для филиала «Приморский» АО «Оборонэнерго»

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 004 504,00 (два миллиона четыре тысячи пятьсот четыре рубля) ноль копеек.

Дата размещения извещения о проведении конкурса в электронной форме: 29.10.2019г.

Дата и время окончания подачи заявок: 11.11.2019 в 10:00

Размещения заказа осуществляет: Заказчик

Этап размещения заказа: «Подача заявок»

УЧАСТНИК РАЗМЕЩЕНИЯ ЗАКАЗА:

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью «Дальневосточная экологическая компания «Рециклинг» (ООО «ДЭК «Рециклинг»)

Место нахождения: 690087 г. Владивосток, ул. Луговая д.56

Почтовый адрес: 690087 г. Владивосток, ул. Луговая д.56

Юридический адрес: 690091 г. Владивосток, Океанский проспект 10а, оф. 417

Телефон: 8(423) 262-03-03

Факс: 8(423) 262-03-03

E-mail: office@dv-recycling.ru

29.10.2019 г АО «Оборонэнерго» (далее по тексту – Заказчик) было размещено извещение № 31908456398 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по сбору, транспортированию, обработке, утилизации и/или обезвреживанию отходов производства и потребления для филиала «Приморский» АО «Оборонэнерго» (далее по тексту – Запрос предложений).

Согласно Документации в рамках договора заключаемого по результатам данной закупки, Исполнителю необходимо оказать следующие услуги:

- сбор отходов, указанных в Таблице 1 Технического задания (далее по тексту – отходов);
- транспортирование отходов с территории Заказчика в соответствии с таблицей № 1, расположенной на территории Приморского края;
- утилизацию или обезвреживание отходов.

Согласно п.п.30 п.1 ст.12 Федерального закона №99-ФЗ, лицензированию подлежит деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности. Одновременно с этим согласно п.п.1.1 п.1 Ст.15 Федерального закона № 99-ФЗ, приказ (распоряжение) лицензирующего органа о предоставлении лицензии юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю 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 (Наименование, класс опасности и код ФККО) и виды деятельности, соответствующие этим видам отходов.

А так же пунктом 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее – Федеральный закон № 99-ФЗ) установлено, что в Лицензии указываются адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности.

Частью 1 ст. 18 Федерального закона № 99-ФЗ предусмотрено Лицензия подлежит переоформлению в случаях изменения адресов мест осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем лицензируемого вида деятельности, перечня выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности.

Частью 2 ст. 18 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" указано, что до переоформления лицензии, лицензиат вправе осуществлять лицензируемый вид деятельности, за исключением его осуществления по адресу, не указанному в лицензии.

Требования к участникам устанавливаются в соответствии с законодательством РФ исходя из потребностей заказчика. Согласно документации (пункт 2.1 и Таблица №1 Технического задания), места нахождения отходов: адреса, расположенные на территории

Приморского края, то есть потребность заказчика заключается в том, что бы транспортирование отходов было осуществлено с конкретных адресов.

В связи с этим требование о наличие необходимого адреса места осуществления деятельности, в части транспортирования, определяет легитимность действий участника закупки на территории Приморского края.

Кроме того, пунктом 2 статьи 2 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее по тексту – Федеральный закон N223-ФЗ), установлено, что 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.

Пунктом 5 статьи 4 Федерального закона N223-ФЗ предусмотрено, что в единой информационной системе при закупке 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, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи...

Так же в пп.1 пункта 10 статьи 4 Федерального закона N223-ФЗ сказано, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, 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.

Пп.9 пункта 10 Статьи 4 Федерального закона N223-ФЗ предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям

Согласно Положению о закупках для нужд АО «Оборонэнерго»:

8.1.7.1. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок участников закупки осуществляться в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке.

8.1.7.6. В целях принятия решения о соответствии заявок участников закупки требованиям документации о закупке Закупочной комиссией осуществляется:

8.1.7.6.2. проверка участника закупки на соответствие требованиям документации о закупке;

Соответственно, если в закупочной документации не установлено какое-либо требование, даже если оно предусмотрено законодательством РФ, аукционная комиссия не имеет право по этому основанию отклонить участника закупки.

А именно, если в требованиях к лицензии четко не установлено требование о наличии в лицензии места осуществления деятельности по транспортированию – объект (с конкретной адресной привязкой), расположенный на территории Приморского края (который дает право осуществлять лицензиату деятельность по транспортированию на территории Приморского края), то закупочная комиссия не имеет законных оснований для отклонения участников закупки, у которых в лицензии данный объект отсутствует. Указание же в закупочной документации адреса места нахождения отходов у заказчиков носит исключительно информативный характер и не порождает собой обязанность участников представить лицензию с необходимым местом осуществления деятельности в части транспортирования.

Частью 5 статьи 9 Федерального закона от № 99-ФЗ 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 Постановлением Правительства РФ от 21.11.2011 № 957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности».

При этом, согласно пункту 3 Постановления Правительства РФ от 21.11.2011 №957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности» деятельность, лицензия на осуществление которой предоставлена лицензирующим органом одного субъекта Российской Федерации, может осуществляться на территориях других субъектов Российской Федерации при

условии предварительного уведомления в письменной форме лицензиатом лицензирующих органов субъектов Российской Федерации, на территории которых лицензиат намерен осуществлять лицензируемый вид деятельности, о таком намерении.

К уведомлению прилагаются оригинал лицензии, заявление о переоформлении лицензии и документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за переоформление лицензии.

Лицензирующий орган субъекта Российской Федерации переоформляет лицензию в порядке, установленном Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности», и вносит изменения в реестр лицензий в отношении видов деятельности, лицензирование которых он осуществляет.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 21.11.2011 № 957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности» федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим лицензирование деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I - IV классов опасности, является Федеральная служба в сфере природопользования (Росприроднадзор).

Постановление Правительства РФ от 30.07.2004 № 400 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по надзору в сфере природопользования и внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 22 июля 2004 г. №370» Федеральная служба по надзору в сфере природопользования осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы.

Согласно структуре, размещенной на официальном сайте службы, в состав Росприроднадзора входит 32 Управления по субъектам РФ, таким образом, полномочия каждого Управления ограничены субъектом РФ.

При осуществлении деятельности по транспортированию действительно невозможно указать в лицензии все адреса мест осуществления деятельности на территории конкретного субъекта, в связи, с чем законодатель допустил привязку к адресу места нахождения юридического лица, однако данное допущение не позволяет осуществлять деятельность без переоформления лицензии в других субъектах РФ.

Так же, частью 2 ст. 74 Конституции РФ установлено, что ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Статьей 2 Федерального закона № 99-ФЗ определены следующие цели и задачи лицензирования деятельности:

1. Лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов

Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности. Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается.

2. Задачами лицензирования отдельных видов деятельности являются предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическим лицом, его руководителем и иными должностными лицами, индивидуальным предпринимателем, его уполномоченными представителями (далее - юридическое лицо, индивидуальный предприниматель) требований, которые установлены настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Соответствие соискателя лицензии этим требованиям является необходимым условием для предоставления лицензии, их соблюдение лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

3. К лицензируемым видам деятельности относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение указанного в части 1 настоящей статьи ущерба и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием.

Переоформление лицензии в каждом субъекте направлено на усиление контроля со стороны органов исполнительной власти за соблюдением лицензиатами природоохранного законодательства, а также сбора полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды и природных ресурсов, об источниках загрязнения окружающей среды и природных ресурсов или иного вредного воздействия на окружающую среду и природные ресурсы.

Пунктом 7 Постановления Правительства РФ от 03.10.2015 № 1062 установлено, что при намерении осуществлять лицензируемый вид деятельности по адресу места его осуществления, не указанному в лицензии, и (или) выполнять новые работы, составляющие лицензируемый вид деятельности (транспортирование), лицензиат направляет в лицензирующий орган заявление о переоформлении лицензии, в котором указываются этот адрес и (или) сведения о новых работах в области обращения с отходами I - IV классов опасности, которые лицензиат намерен выполнять (наименование, класс опасности и код отхода согласно федеральному классификационному каталогу отходов), а также:

для работ по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности - сведения о наличии у лицензиата санитарно-эпидемиологического заключения о соответствии санитарным правилам зданий, строений, сооружений, помещений, оборудования, (в данном случае транспортного средства) которые планируется использовать для выполнения заявленных работ, составляющих деятельность по обращению с отходами;

для работ по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности - копии свидетельств (сертификатов) на право работы с отходами I - IV классов опасности, выданных работникам, заключившим с лицензиатом трудовые договоры на осуществление деятельности в области обращения с отходами по новому адресу.

Согласно Приказу Роспотребнадзора от 19.07.2007 № 224 «О санитарно-эпидемиологических экспертизах, обследованиях, исследованиях, испытаниях и токсикологических, гигиенических и иных видах оценок», при осуществлении деятельности на территории двух и более субъектов Российской Федерации санитарно-эпидемиологические заключения о соответствии (несоответствии) санитарным правилам зданий, строений, сооружений, помещений, оборудования и иного имущества (транспортного средства), которые предполагается использовать для осуществления вида деятельности, выдаются отдельно для осуществления деятельности в каждом из субъектов Российской Федерации.

Таким образом, действующим законодательством совершенно определено установлено требование о необходимости в переоформлении лицензии при намерении юридическим лицом осуществлять деятельность по транспортированию в другом субъекте РФ, и соответственно Заказчик обязан установить требование к лицензии в части права осуществлять деятельность по транспортированию отходов на территории Приморского края.

Позиция о необходимости в установлении требований к месту осуществления лицензируемого вида деятельности – транспортирования, в части требований к лицензии, так же подтверждается сложившейся судебной практикой Арбитражных судов Дальневосточного федерального округа по делам: А73-637/2018, А73-3325/2018, А73-10379/2018, А73-4861/2018, А73-21426/2018, а также определением Верховного суда Российской Федерации от 11.10.2018 г. № 303-КГ18-15542 и решениями УФАС по Приморскому краю № 025/06/64-981/2019 от 30.10.2019г., №21т/04-2019 от 22.02.2019 г. и №025/07/3.2-262/2019 от 27.05.2019г.

Таким образом, для осуществления деятельности по транспортированию отходов на территории Приморского края, у потенциального Исполнителя контракта, в приложении к лицензии должен быть указан адрес места осуществления деятельности в части транспортирования по необходимым отходам – объект, расположенный на территории Приморского края.

Одновременно с этим в пункте 4 Технического задания Заказчиком установлено, что сбору, транспортированию, утилизации и/или обезвреживанию подлежит группа отходов (*отходы аккумуляторов свинцовых отработанных неповрежденных с электролитом (код по ФККО - 9 20 110 00 00 0)*), а не конкретный отход в соответствии с Федеральным классификационным каталогом отходов (далее по тексту – ФККО), что не соответствует пункту 1 статьи 14 Федерального закона №89-ФЗ: «*Индивидуальные предприниматели, юридические*

лица, в процессе деятельности которых образуются отходы I - V классов опасности, обязаны осуществить отнесение соответствующих отходов к конкретному классу опасности для подтверждения такого отнесения в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Подтверждение отнесения отходов I - V классов опасности к конкретному классу опасности осуществляется уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.»

Следовательно, образователем отходов/Заказчиком должны сдаваться конкретные виды отходов с определенным классом опасности (последняя цифра кода ФККО – соответствует классу опасности отхода).

На основании вышеизложенного и в соответствии с законодательством Российской Федерации, оказывать услуги являющиеся предметом закупки возможно только при наличии:

Действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности. В приложении к лицензии должны присутствовать:

а) наименования отходов:

- лампы ртутные, ртутно-кварцевые, люминесцентные, утратившие потребительские свойства (код по ФККО - 4 71 101 01 52 1);
- аккумуляторы свинцовые отработанные неповрежденные, с электролитом (код по ФККО - 9 20 110 01 53 2);
- отходы минеральных масел моторных (код по ФККО - 4 06 110 01 31 3);
- отходы минеральных масел трансмиссионных (код по ФККО - 4 06 150 01 31 3);
- отходы минеральных масел гидравлических, не содержащих галогены (код по ФККО - 4 06 120 01 31 3);
- отходы минеральных масел трансформаторных, не содержащих галогены (код по ФККО - 4 06 140 01 31 3);
- обтирочный материал, загрязненный нефтью или нефтепродуктами (содержание нефти или нефтепродуктов 15 % и более) (код по ФККО - 9 19 204 01 60 3);
- фильтры очистки масла автотранспортных средств отработанные (код по ФККО - 9 21 302 01 52 3);
- фильтры очистки топлива автотранспортных средств отработанные (код по ФККО - 9 21 303 01 52 3);
- фильтры воздушные автотранспортных средств отработанные (код по ФККО - 9 21 301 01 52 4);
- песок, загрязненный нефтью или нефтепродуктами (содержание нефти или нефтепродуктов 15% и более) (код по ФККО - 9 19 201 01 39 3);

- отходы абразивных материалов в виде пыли (код по ФККО - 4 56 200 51 42 4);
- отходы абразивных материалов в виде порошка (код по ФККО - 4 56 200 52 41 4);
- шины пневматические автомобильные отработанные (код по ФККО - 9 21 110 01 50 4);
- отходы антифризов на основе этиленгликоля (код по ФККО – 9 21 210 01 31 3);
- кислота аккумуляторная серная отработанная (код по ФККО - 9 20 210 01 10 2);

б) Вид деятельности по отходам, указанным выше – сбор, транспортирование, обработка, утилизация и/или обезвреживание;

- место осуществления лицензируемых видов деятельности в части транспортирования по отходам указанным выше – объект, расположенный на территории Приморского края (*так как вывоз отходов должен производиться с адресов, находящихся на территории Приморского края*).

Заказчиком требования в части лицензии установлены не корректно и не в полной мере (в пункте 4 Технического задания), а именно:

- не установлено требование о наличии в приложении к лицензии: места осуществления лицензируемого вида деятельности в части транспортирования – объект, расположенный на территории Приморского края (так как вывоз отходов должен производиться с адресов, расположенных на территории Приморского края);

- указан не конкретный отход, а группа отходов (отходы аккумуляторов свинцовых отработанных неповрежденных с электролитом (код по ФККО - 9 20 110 00 00 0)).

Обращаем Ваше внимание, что по данному вопросу 05.11.2019 г. нами был направлен заказчику запрос, на который ответ мы не получили.

Так же Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определены организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Под недобросовестной конкуренцией при этом понимаются - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Основанием для подачи жалобы в УФАС является пресечение недобросовестной конкуренции, так как упущение требований, предусмотренных Законодательством РФ в документации, приводит к участию в аукционе организаций, которые имеют законные права, для осуществления данной деятельности, и организаций, которые не имеют. Тем самым заказчик ставит в единое правовое поле добросовестных и недобросовестных поставщиков, давая

возможность исполнять контракт организациям, не имеющим законного основания на оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Просим:

На основании вышеизложенного, а так же в соответствии пункта 1 части 10 ст.3 Федерального закон N 223-ФЗ и в порядке ст. 18.1 Федерального закона N 135-ФЗ «О защите конкуренции», приостановить закупку в части подписания контракта и провести проверку действий Заказчика в отношении запроса предложений в электронной форме № 31908456398 от 29.10.2019 г. а так же провести внеплановую проверку Заказчика.

Приложение:

1. Закупочная документация (на 13 листах);
2. Техническое задание (на 6 листах);
3. Положение о закупках для нужд АО Оборонэнерго (на 5 листах);
4. Техническое задание (на 61 листе);
5. Решение и предписание 25 07 3.2-262 2019 от 27.05.2019 (на 8 листах);
6. Решение УФАС № 21т04-2019 от 22.02.2019 (на 6 листах).

Генеральный директор

ООО «ДЭК «Рециклинг»

_____ Гнеденков М.А.

Исп. Вторушина М.А.
Тел. 8(423)262-03-03