

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Москве

Заявитель (участник закупки): Общество с ограниченной ответственностью «Средства индивидуальной защиты»

Место нахождения:

ЖАЛОБА

на действия заказчика при проведении Запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (Извещение № 32211682426)

Наименование, место нахождения, почтовый адрес, контактное лицо и контактный телефон заявителя:

Общество с ограниченной ответственностью «Средства индивидуальной защиты»

Место нахождения:

Телефон/факс:

Адрес электронной почты:

Контактное лицо:

Наименование, место нахождения, почтовый адрес и контактный телефон заказчика, действия которого обжалуются:

Акционерное общество «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» (АО «Концерн Росэнергоатом»).

Место нахождения:

Почтовый адрес заказчика:

Ответственное должностное лицо заказчика:

Номер контактного телефона:

Факс:

Адрес электронной

Сведения о закупке: Запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства

Извещение № 32211682426 опубликовано на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок по адресу в сети «Интернет» zakupki.gov.ru и на сайте электронной площадки АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «ЭЛЕКТРОННЫЕ ТОРГОВЫЕ СИСТЕМЫ» по адресу <http://www.etp-ets.ru> сети «Интернет»)

Наименование закупки: Право заключения договора на поставку Самоспасателя газодымозащитного

Начальная (максимальная) цена закупки: 3 763 762,63 рублей

Дата начала срока подачи заявок: 09.09.2022

Дата и время окончания подачи заявок: 19.09.2022 в 08:00

Дата подведения итогов: 07.10.2022

Указание на обжалуемые действия Заказчика:

ООО «Средства индивидуальной защиты» (далее по тексту – Заявитель), настоящим обжалует действия заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме, нарушающие требования пункта 2 части 6.1 статьи 3 и подпункта 2 части 1 статьи 3, Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ (далее – Закон № 223-ФЗ).

Доводы жалобы:

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и пунктом 2 статьи 1.2 Единого отраслевого стандарта закупок (положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» (далее – Положение о закупке) при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров не допускается необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки. Частью 5 статьи 5.2.1 Положения о закупке предусмотрено, что в описание предмета закупки не должны включаться требования, влекущие за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Предметом закупки является Самоспасатель газодымозащитный комплект ГДЗК-ЕН (или аналог).

В отношении предмета закупки Заказчиком установлено следующее требование: «К поставляемым самоспасателям Поставщик прилагает следующую документацию на русском языке на бумажном носителе оригиналы или надлежащим образом заверенные копии действующего сертификата соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности», ГОСТ Р 53261-2019 и/или сертификата соответствия требованиям Технического регламента Таможенного союза "О безопасности средств индивидуальной защиты" (ТР ТС 019/2011)».

Из буквального толкования следует, что представление сертификата соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ является обязательным, так как после указанного требования союз «или» не стоит.

Требование о наличии сертификата соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» незаконно в отношении самоспасателей фильтрующих.

1. Во-первых, предметом закупки является самоспасатель фильтрующий ГДЗК-EN (или аналог). У самоспасателя фильтрующего ГДЗК-EN сертификат соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ отсутствует. Выданный сертификат соответствия требованиям ФЗ-123 на ГДЗК прекратил свое действие 17.10.2021 года.

В требованиях технического задания установлено требование, в соответствии с которым поставляемые самоспасатели должны быть не ранее 2022 года изготовления.

Согласно ч.2 ст. 28 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» заявитель (производитель) обязан приостанавливать или прекращать реализацию продукции, если действие сертификата соответствия или декларации о соответствии приостановлено либо прекращено, сертификат соответствия или декларация о соответствии признаны недействительными, за исключением случая, предусмотренного абзацем третьим пункта 2.1 статьи 25 настоящего Федерального закона.

Таким образом, изготовление продукции в соответствии с ФЗ-123 после истечения срока действия сертификата соответствия невозможно, равно как и невозможна поставка Заказчику самоспасателей, имеющих сертификат соответствия ФЗ-123, но изготовленных в 2021 году.

2. Во-вторых, ФЗ № 123-ФЗ является нормативно правовым актом в системе национального законодательства РФ.

В настоящее время (начиная с 15 февраля 2014 года) ключевым условием доступа товаров, являющихся предметом закупки, на функционирующий рынок является обязательная сертификация самоспасателя фильтрующего, используемого при пожаре на соответствие требованиям пункта 4.4. ТР ТС 019/2011.

Решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 N 878 «О принятии технического регламента Таможенного союза "О безопасности средств индивидуальной защиты» (вместе с «ТР ТС 019/2011. Технический регламент Таможенного союза. О безопасности средств индивидуальной защиты») (далее - Решения Комиссии Таможенного союза, Комиссии Таможенного союза) Комиссия Таможенного союза приняла ТР ТС 019/2011.

Согласно пункта 3.1. Решения Комиссии Таможенного союза ТР ТС 019/2011 вступает в силу с 01 июня 2012 года (с ведением переходного периода до 15 февраля 2014 года, п.3.3. Решения Комиссии Таможенного союза).

В п.1.4 ТР ТС 019/2011 указано, Средства индивидуальной защиты, на которые распространяется действие ТР ТС 019/2011, приведены в приложении № 1 к ТР ТС 019/2011.

В Приложении № 1 к ТР ТС 019/2011 в п.2) приводится указание на фильтрующие самоспасатели, следовательно, ТР ТС 019/2011 устанавливает обязательные требования к самоспасателям фильтрующим.

ТР ТС 019/2011 утвержден Решением Комиссии Таможенного союза в соответствии со статьей 13 Соглашения о единых принципах и правилах технического регулирования в Республике Беларусь, Республике Казахстан и Российской Федерации от 18.11.2010 (Далее - Соглашение).

Соглашение и Договор о Евразийском союзе имеют статус международных договоров и ратифицированы Федеральным законом от 27.06.2011г. №152-ФЗ и Федеральным законом от 03.10.2014г. №279-ФЗ.

В части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации указано: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.»

Согласно пункта 2 статьи 5 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Таким образом, ТР ТС 019/2011 имеет статус международного договора и имеет приоритет над нормами, содержащимися в национальных стандартах.

В соответствии с частью 2 статьи 53 Договора о Евразийском экономическом союзе «Государства-члены обеспечивают обращение продукции, соответствующей требованиям технического регламента Союза (технических регламентов Союза), на своей территории без предъявления дополнительных по отношению к содержащимся в техническом регламенте Союза (технических регламентах Союза) требований к такой продукции и без проведения дополнительных процедур оценки соответствия».

Аналогичные требования содержатся и в части 3.2 Решения Комиссии Таможенного союза, где Комиссия Таможенного союза указала, что со дня вступления в силу ТР ТС 019/2011 выдача или принятие документов об оценке (подтверждении) соответствия продукции обязательным требованиям, ранее установленным законодательством государства – члена Таможенного союза, не допускается.

В силу того, что ТР ТС 019/2011 распространяет свое действие на самоспасатели фильтрующие, являющейся предметом закупки, то согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, пункта 2 статьи 5 ФЗ от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации», части 2 статьи 53 Договора о Евразийском экономическом союзе, пункта 3.2. Решения Комиссии Таможенного союза, запрещено осуществление обязательной сертификации самоспасателей фильтрующих на требования, установленные законодательством государства – члена Таможенного союза - ФЗ №123-ФЗ, а, следовательно Заказчик (равно как и иное лицо) не вправе требовать при поставке предоставления сертификата соответствия на требования ФЗ №123-ФЗ.

Данное обстоятельство подтверждается судебной практикой по делу № А41-33208/19, в котором суды трех инстанций отказали Истцу в удовлетворении требований. В данном деле ООО «Навигатор-Т» обжаловал отказ ФГБУ ВНИИПО МЧС России в проведении сертификации в соответствии с требованиями ФЗ-123. Существует и аналогичная правоприменительная практика антимонопольной службы.

Более того, просим обратить особое внимание на то обстоятельством, что Арбитражным судом Санкт-Петербурга и Ленинградской области в деле № А56-98994/2019 на стр.4-5 особо подчеркнуто, что Ответчик (АО «Росэнергоатом») незаконно требовал сертификат на соответствие 123-ФЗ. Указанная позиция поддержана Тринадцатым арбитражным апелляционным судом и Арбитражным судом Северо-Западного округа.

3. В-третьих, действующий сертификат соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ имеет только один самоспасатель- «Гарант-1» производства ООО «Навигатор-Т».

Согласно Постановлению Правительства РФ от 17.12.2014 N 1384 формирование и ведение реестра включают в себя сбор Федеральной службой по аккредитации переданных ей органами по сертификации сведений о выданных сертификатах соответствия, приостановлении, возобновлении, продлении или прекращении их действия, внесение в реестр сведений о сертификатах соответствия, их хранение, систематизацию, актуализацию и изменение, а также защиту содержащейся в реестре информации.

Указом Президента Российской Федерации от 24 января 2011 года № 86 «О единой национальной системе аккредитации» создана Федеральная служба по аккредитации. В полномочия Федеральной службы по аккредитации, кроме прочего, входит формирование, ведение и предоставление сведений из единых реестров сертификатов соответствия требованиям ТР ТС 019/2011 (<https://pub.fsa.gov.ru/rss/certificate>).

Исходя из единого реестра сертификатов <https://pub.fsa.gov.ru/rss/certificate> сертификат соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ остался только у одного производителя- ООО «Навигатор-Т».

Согласно пункту 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки. Ограничивающими количество участников закупки в правоприменительной практике Федеральной антимонопольной службы признаются требования, которым соответствует продукция менее чем двух производителей.

В нарушение вышеуказанных норм Закона о закупках в описании предмета закупки Заказчиком установлены требования, полное соответствие которым может быть обеспечено только при поставке одной модели товара (самоспасатель фильтрующий «Гарант-1») конкретного производителя (ООО «Навигатор-Т»), что безусловно влечет за собой ограничение количества участников закупки, а предусмотренная Заказчиком возможность поставки эквивалента фактически становится фиктивной.

На основании вышесказанного просим:

1. Принять настоящую жалобу к рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.
2. Приостановить проведение закупки до рассмотрения настоящей жалобы по существу в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции признать настоящую жалобу обоснованной.
4. В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений норм Закона о закупках и Положения о закупке, а именно: об исключении из документации о

закупке требований, приводящих к ограничению количества участников закупки (ограничению конкуренции); об исключении из документации о закупке противоречащих друг другу, техническим регламентам и документам системы стандартизации требований.

Приложения:

- 1) Сертификат соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ на ГДЗК-EN со сроком действия до 17.10.2021;
- 2) Сертификат соответствия требованиям Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ на Гарант-1;
- 3) Судебные акты по делу №А41-33208/19;
- 4) Судебные акты по делу № А56-98994/2019;
- 5) Правоприменительная практика УФАС;
- 6) Решение о назначении генерального директора.

Генеральный директор

ООО «Средства индивидуальной защиты»