

Решение № 03-10.1/04-2016

о признании жалобы обоснованной

13 января 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Шевченко А.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кузьменко А.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ЧОП «Кристалл» (далее - Заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Городская больница № 17» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Оказание услуг круглосуточной физической охраны объекта» путем проведения открытого конкурса (извещение № 0352300039815000139) (далее – открытый конкурс),

в присутствии <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 12182 от 29.12.2015) на положения документации открытого конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе) при установлении в конкурсной документации неправомερных требований к участнику закупки.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11939 от 30.12.2015) Заказчиком были представлены материалы закупки (вх. № 104 от 12.01.2016), а также возражения на жалобу Заявителя.

Из представленных материалов и информации следует, что 09.12.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) было размещено извещение о проведении открытого конкурса и конкурсная

документация с начальной (максимальной) ценой контракта 1493280 рублей.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 29.12.2015 на участие в конкурсе поступило пять заявок.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе Заявителем указано следующее:

«Лицензия на охранную деятельность выдается на 5 лет, продление возможно за 2 месяца до истечения срока действия, поэтому участниками могут быть, по условиям документации, лишь те организации, которые получали лицензию с января 2012 г. по настоящее время.

ООО «ЧОП «Кристалл» получил лицензию 01.11.2011 г. со сроком действия до 01.11.2016 г. и объективно продлить ее не может заранее. Выходит, что заказчик ограничил состав участников по основаниям (периоду действия лицензии), которые в ФЗ-44 отсутствуют. На момент подачи заявки мы имеем лицензию и поэтому считаем что нарушаются и наши права и права иных частных охранных организаций, которые работают давно и соответственно имеют более продолжительный опыт работы и период деловой репутации, что также должно оцениваться заказчиком в положительную сторону, а не наоборот, исходя из замысла законодателя выбирать более качественные и доступные по цене услуги для госнужд.

Ограничения, которые могут в строго определенных случаях устанавливаться заказчиком по ФЗ-44, в данной закупке в виде срока действия лицензии, установлены незаконно».

Исходя из пункта 32 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», частная охранная деятельность подлежит лицензированию.

В пунктах 10 и 16 конкурсной документации Заказчиком установлено требование о наличии у участников закупки и представлении в составе заявки на участие в конкурсе *«Копии лицензии на охранную деятельность срок которой заканчивается не ранее чем 01.01.2017 г.»*.

В обоснование установленного требования о сроке действия лицензии, представителями Заказчика даны пояснения о том, что подлежащий охране объект здравоохранения с массовым пребыванием граждан относится к категории объектов особой важности, в связи с чем на весь период оказания услуги требуется документ, подтверждающий правоспособность исполнителя услуги. При этом Общество, имея лицензию со сроком действия до 01.11.2016 не может гарантировать надлежащее оказание услуги на весь срок исполнения договора, так как в случае отказа Обществу в продлении лицензии учреждение и

находящиеся в нем граждане могут остаться без охраны.

Комиссия не может согласиться с мнением Заказчика и признает жалобу обоснованной, учитывая нижеизложенное.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости и прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, а также обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (часть 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

На основании пункта 2 части 3 статьи 49, части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам открытого конкурса в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В силу части 6 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Таким образом, установление требования об окончании срока действия лицензии

не ранее 01.01.2017 является нарушением части 6 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе.

При этом Комиссия отмечает, что на основании статьи 11.4 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» участник, ставший победителем конкурса, имеет возможность продлить срок действия лицензии.

Более того, Комиссия считает, что указанное требование о сроке действия лицензии является невыполнимым, если на этапе исполнения договора действие лицензии будет приостановлено или прекращено в установленном порядке.

Данная позиция Комиссии подтверждается судебной практикой (постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 18.03.2011 по делу № А40-33098/10-119-167, постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.10.2015 по делу № А21-826/2015).

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В силу статьи 1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации) частная детективная и охранная деятельность определяется как оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел организациями и индивидуальными предпринимателями в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов.

В соответствии со статьей 11.2 Закона о частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации предоставление лицензий на осуществление частной охранной деятельности [производится](#) органами внутренних дел. Лицензия предоставляется сроком на пять лет и действует на всей территории Российской Федерации. В лицензии указывается (указываются) вид (виды) охранных услуг, которые может оказывать лицензиат.

Вместе с тем, деятельность подразделений вневедомственной охраны полиции, организаций, подведомственных Министерству внутренних дел Российской Федерации осуществляется в силу закона без наличия лицензии.

С учетом изложенного, правовой институт лицензирования применяется только к частной охранной деятельности.

Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение требований пункта 1 части 1 и части 6 статьи 31, пункта 2 части 3 статьи 49, части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе, поскольку при установлении в конкурсной документации требований к любому участнику закупки о наличии лицензии на осуществление частной охранной деятельности, а также об обязательном предоставлении копии такой лицензии в составе заявки на участие в конкурсе Заказчиком не учтено то обстоятельство, что охранную деятельность в силу вышеуказанного вправе осуществлять как частные охранные организации на основании выданной им органом внутренних дел лицензии на осуществление

частной охранной деятельности, так и подразделения вневедомственной охраны полиции на основании соответствующих норм Федерального закона от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» и принятых в соответствии с ним подзаконных актов, организации, подведомственные Министерству внутренних дел Российской Федерации, которыми вышеуказанные требования соответственно не могли быть выполнены.

3.2. Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе дано определение, что участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако конкурсная документация содержит определение не соответствующее указанной норме:

«Участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя».

3.3. В соответствии с требованиями пункта 10 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

В пункте 10 «Обязательные требования» конкурсной документации не установлено данное требование к участникам закупки.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «ЧОП «Кристалл» на действия БУЗОО «Городская больница № 17» при осуществлении закупки «Оказание услуг круглосуточной физической охраны объекта» путем проведения открытого конкурса (извещение № 0352300039815000139).

2. Признать в действиях БУЗОО «Городская больница № 17» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пунктов 1 и 10 части 1 и части 6 статьи 31, пункта 2 части 3 статьи 49, части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать БУЗОО «Городская больница № 17» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/04-2016

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

13 января 2016 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Шевченко А.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кузьменко А.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ЧОП «Кристалл» на действия БУЗОО «Городская больница № 17» при осуществлении закупки «Оказание услуг круглосуточной физической охраны объекта» путем проведения открытого конкурса (извещение № 0352300039815000139) (далее – открытый конкурс),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях БУЗОО «Городская больница № 17» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пунктов 1 и 10 части 1 и части 6 статьи 31, пункта 2 части 3 статьи 49, части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 13.01.2016 № 03-10.1/04-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «Городская больница № 17» в срок до 28.01.2016:

- отменить Протоколы, составленные в ходе проведения открытого конкурса и разместить на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru информацию об отмене протоколов;

- вернуть заявки на участие в открытом конкурсе всем участникам закупки;

- внести изменения в конкурсную документацию с учетом нарушений, указанных в Решении от 13.01.2016 № 03-10.1/04-2016 в части:

1) приведения в соответствие с пунктом 3 статьи 4 Федерального закона о контрактной системе определения «участник закупки»;

2) установление к участникам закупки требования, предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе;

3) включения требования о наличии у участников закупки действующей лицензии только в случае участия частной охранной организации;

- продлить срок подачи заявок на участие в конкурсе таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе этот срок составлял не менее чем десять рабочих дней.

2. БУЗОО «Городская больница № 17» осуществить дальнейшее проведение процедуры определения исполнителя в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом Решения от 13.01.2016 по делу № 03-10.1/04-2016.

3. Проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания в срок до 29.01.2016 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Шевченко А.Н.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.