

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-2332/2019

«09» января 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ КО ОКБСМП (доверенность от 01.08.2019 г. № 45),

- <...> – директор ООО ЧОО «Альтаир»,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО ЧОО «Альтаир» и материалы жалобы № 042/07/3-2332/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО ЧОО «Альтаир» (вх. № 7697 от 25.12.2019) на действия Заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровская областная клиническая больница скорой медицинской помощи имени М.А. Подгорбунского» (далее – ГАУЗ КО ОКБСМП, Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по охране имущества, извещение о проведении которого было опубликовано 18.12.2019 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakurki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) под № 31908681817 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, частные охранные организации не в состоянии исполнить пункт 19 Технического задания, требующий сопровождения охранниками,

вооруженными короткоствольным нарезным служебным оружием на служебном автомобиле при транспортировке, получении и сдаче наркотических и психотропных веществ в подразделениях ГАУЗ КО ОКБСМП, так как данная услуга может оказываться только ведомственной охраной федеральных государственных органов или подразделениями войск национальной гвардии РФ.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 26.12.2019 г. № 05/13273 рассмотрение жалобы № 042/07/3-2332/2019 было назначено на 09.01.2020 года в 14 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адрес ООО ЧОО «Альтаир», ГАУЗ КО ОКБСМП и оператору электронной площадки.

09.01.2020 г. на заседании Комиссии директор ООО ЧОО «Альтаир» поддержала доводы, изложенные в жалобе.

09.01.2020 г. представитель ГАУЗ КО ОКБСМП пояснила следующее: на основании статьи 21 Федерального закона от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» право осуществлять перевозку наркотических и психотропных лекарственных препаратов имеют юридические лица при наличии у них лицензии на осуществление деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ. Таковым лицом является сам Заказчик, который имеет действующую лицензию на осуществление деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Подробно доводы Заказчика изложены в отзыве на жалобу ООО ЧОО «Альтаир».

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-2332/2019, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО ОКБСМП, утвержденным наблюдательным советом 21.12.2018 г. (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Особенности проведения закупок с участием субъектов малого и среднего предпринимательства отражены в главе 3 Положения.

18.12.2019 г. утверждена Документация аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по охране имущества (далее – Документация).

В соответствии с пунктом 10 Информационной карты Документации Требования к участникам закупки: установлены в п. 5 Инструкции участникам, в том числе:

1. Лицензия на право осуществления охранной деятельности в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» с перечнем разрешенных видов услуг:

- защита жизни и здоровья граждан,

- охрана объектов и (или) имущества (в том числе и при транспортировке), находящихся в собственности, во владении, пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении, за исключением

объектов и (или) имущества, предусмотренных пунктом 7 части 3 статьи 3 Закона РФ от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»,

- обеспечение внутри объектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности.

2. Разрешение на хранение и использование оружия и патронов к нему с приложением списка номерного учета служебного оружия.

В соответствии с пунктом 19 Технического задания Документации Заказчику требуется осуществление без дополнительной платы со стороны Заказчика сопровождения охранниками, вооруженными короткоствольным нарезным служебным оружием на служебном автомобиле при транспортировке, получении и сдаче наркотических и психотропных веществ в подразделениях ГАУЗ КО «ОКБСМП им. М.А. Подгорбунского», сопровождение с вооруженным экипажем кассира до банка и обратно ежедневно без привлечения третьих лиц.

18.12.2019 г. ГАУЗ КО ОКБСМП на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация об аукционе в электронной форме на оказание услуг по охране имущества, включающая в себя извещение и документацию с проектом договора.

Дата начала срока подачи заявок 18.12.2019 (МСК+4).

Дата и время окончания подачи заявок 26.12.2019 в 10:00 (МСК+4).

Дата рассмотрения первых частей заявок 26.12.2019 (МСК+4).

Дата начала срока подачи ценовых предложений 27.12.2019 в 10:00 (МСК+4).

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений 27.12.2019 в 10:10 (МСК+4).

Дата проведения сопоставления ценовых предложений 27.12.2019 (МСК+4).

Дата рассмотрения вторых частей заявок 27.12.2019 (МСК+4).

Дата подведения итогов 27.12.2019 (МСК+4).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 26.12.2019 г. до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе было подано 7 заявок. Допущены к участию в аукционе и признаны участниками аукциона заявки №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе и подведения итогов в электронном аукционе от 27.12.2019 г. ценовое предложение делали 4 участника аукциона. Заявки №№ 1, 5, 6 соответствуют требованиям аукционной документации, заявка № 4 не соответствует требованиям документации. Победителем электронного аукцион признан участник № 6 ООО ОП «МГБ-2000».

Проанализировав Положение, Документацию и пояснения, предоставленные ГАУЗ

КО ОКБСМП, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО ЧОО «Альтаир» в части нарушения Заказчиком Закона о закупках на основании следующего:

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с требованиями части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик не вправе произвольно использовать лишь некоторые принципы Закона о закупках, а обязан руководствоваться совокупностью принципов, указанных в Законе:

- 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Тем самым заказчиком реализуется принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, единственное условие участия участника закупки в аукционе заключается в том, что участник и его заявка должны соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках, Положением о закупке Заказчика и закупочной документацией согласно Положению о закупке.

На основании части 1 статьи 21 Федерального закона от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» право осуществлять перевозку наркотических средств, психотропных веществ и внесенных в Список I

прекурсоров на территории Российской Федерации предоставляется юридическим лицам при наличии у них лицензии, предусмотренной законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2011 № 1085 «О лицензировании деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений» в перечень работ и услуг, составляющих деятельность по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений входит перевозка наркотических средств и психотропных веществ.

Заказчик имеет действующую лицензию на осуществление деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ (Лицензия № ЛО-42-03-000410 от 08.08.2019 г.).

Правила перевозки наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров на территории Российской Федерации, а также оформления необходимых для этого документов утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.06.2008 № 449 (далее – Постановление № 449).

Согласно пункту 3 Постановления № 449 юридическое лицо, осуществляющее перевозку наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, обеспечивает их сохранность.

В соответствии с пунктом 3(2) Постановления № 449 охрана наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров обеспечивается юридическим лицом, осуществляющим их перевозку, путем привлечения к перевозке в установленном порядке:

подразделений войск национальной гвардии Российской Федерации или организации, подведомственной Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации;

ведомственной охраны федеральных государственных органов и организаций;

юридического лица, имеющего лицензию на осуществление частной охранной деятельности.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу: так как объектом закупки является охрана имущества при перевозке (сопровождение охранниками, вооруженными короткоствольным нарезным служебным оружием на служебном автомобиле при транспортировке, получении и сдаче наркотических и психотропных веществ), а не их перевозка, то требование о наличии лицензии на перевозку наркотических средств и психотропных веществ распространяется только на Заказчика, то есть на юридическое лицо, осуществляющее перевозку наркотических средств, психотропных веществ. Привлекаемое лицо для сопровождения указанной перевозки должно иметь лицензию на осуществление частной охранной деятельности.

В жалобе ООО ЧОО «Альтаир» указывает, что Заказчик не конкретизирует, чей автотранспорт будет использоваться при перевозке имущества, тем самым

вводит участников закупки в заблуждение.

Данный довод Заявителя является необоснованным исходя из следующего:

В описании объекта закупки Заказчик установил требования к оказываемым услугам, а именно: сопровождения охранниками, вооруженными короткоствольным нарезным служебным оружием на служебном автомобиле при транспортировке, получении и сдаче наркотических и психотропных веществ в подразделениях ГАУЗ КО «ОКБ СМП им. М.А. Подгорбунского», сопровождение с вооруженным экипажем кассира до банка и обратно ежедневно без привлечения третьих лиц.

При этом ни Документаций, ни какими-либо нормативными правовыми актами не закрепляется обязанность по предоставлению охранной организацией транспортного средства при перевозке наркотических и психотропных веществ.

Постановлением № 449 устанавливается требование об организации юридическим лицом охраны наркотических средств и психотропных веществ при их перевозке.

То есть, Заказчик самостоятельно организует транспорт для перевозки наркотических средств и психотропных веществ.

Заявителем в жалобе указывается на невозможность сотрудниками ЧОП защитить сотрудника Заказчика огнестрельным оружием.

Данный довод необоснован на основании следующего:

Заказчик, закупая охранные услуги, устанавливает требования к участникам закупки, исходя из собственных потребностей с учетом действующих нормативных правовых актов в сфере закупок.

Каких-либо запретов на установление в Документации требования о сопровождении охранниками, вооруженными короткоствольным нарезным служебным оружием на служебном автомобиле при транспортировке, получении и сдаче наркотических и психотропных веществ в подразделениях ГАУЗ КО «ОКБ СМП им. М.А. Подгорбунского», сопровождение с вооруженным экипажем кассира до банка и обратно ежедневно без привлечения третьих лиц действующим законодательством не установлено.

Кроме того, в Документации не устанавливаются какие-либо требования к действиям охранников при использовании оружия в ходе оказания услуг по охране имущества.

Жизнь и здоровье гражданина относится к нематериальным благам, принадлежащим гражданину от рождения (часть 1 статьи 150 ГК РФ).

Согласно части 2 статьи 150 ГК РФ нематериальные блага защищаются в соответствии с настоящим Кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных.

В соответствии со статьей 3 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»

(далее – Закон № 2487-1) в целях охраны разрешается предоставление ряда услуг, в том числе защита жизни и здоровья граждан.

Согласно статье 18 Закона № 2487-1 охранники имеют право применять огнестрельное оружие в следующих случаях:

- 1) для отражения нападения, когда его собственная жизнь подвергается непосредственной опасности;
- 2) для отражения группового или вооруженного нападения на охраняемое имущество;
- 3) для предупреждения (выстрелом в воздух) о намерении применить оружие, а также для подачи сигнала тревоги или вызова помощи.

В соответствии со статьей 16 Закона № 2487-1 в ходе осуществления частной охранной деятельности разрешается применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие только в случаях и порядке, предусмотренных настоящим Законом.

Сотрудник Заказчика такой же гражданин, как любой посетитель или пациент лечебного учреждения, следовательно, его жизнь и здоровье также подлежит защите охранной организацией в рамках заключаемого договора.

Таким образом, положения Документации установлены правомерно и не нарушают требования законов.

Довод ООО ЧОО «Альтаир» о контейнере для перевозки наркотических средств и психотропных веществ, как об объекте по хранению наркотических средств и психотропных веществ необоснован, исходя из следующего:

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 № 587 утвержден перечень объектов, на которые частная охранная деятельность не распространяется (далее – Перечень).

Согласно пункту 13 Перечня частная охранная деятельность не распространяется на объекты по производству, хранению и переработке, уничтожению и утилизации наркотических, токсических, психотропных, сильнодействующих и химически опасных веществ и препаратов и их смесей.

На основании части 1 статьи 20 Федерального закона от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» хранение наркотических средств, психотропных веществ и внесенных в Список I прекурсоров осуществляется юридическими лицами в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в специально оборудованных помещениях при наличии лицензии, предусмотренной законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

В силу пункта 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 31.12.2009 № 1148 «О порядке хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров» (далее – Постановление № 1148) помещения для хранения наркотических средств, психотропных веществ подразделяются на 4 категории. В отношении помещений каждой из категорий устанавливаются требования к

условиям хранения в них наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров.

Согласно пункту 10 Постановления № 1148 в целях обеспечения сохранности наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров помещения подлежат охране.

Охрана помещений, относящихся к 1-й и 2-й категориям, осуществляется на договорной основе подразделениями войск национальной гвардии Российской Федерации, организацией, подведомственной Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, либо ведомственной охраной федеральных органов исполнительной власти и организаций, в ведении которых находятся указанные помещения.

Охрана помещений, относящихся к 3-й и 4-й категориям, осуществляется путем привлечения указанных охранных организаций, либо юридических лиц, имеющих лицензию на осуществление частной охранной деятельности.

Нормы Постановления Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 № 587 утверждающего Перечень объектов, подлежащих государственной охране распространяются на охрану помещений для хранения наркотических средств и психотропных веществ, то есть непосредственно комнаты, где юридическое лицо, имеющее лицензию на осуществление деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ, хранит указанные вещества.

Контейнер либо иная емкость для перевозки наркотических средств и психотропных веществ к объектам, поименованным в перечне, не относится.

Для охраны помещений для хранения наркотических средств и психотропных веществ ГАУЗ КО ОКБСМП заключены договоры с вневедомственной охраной (копии договоров имеются в материалах жалобы).

Таким образом, положения Документации не нарушают требования действующего законодательства.

Ссылка Заявителя на информационное Письмо ФАС России от 04.07.2018 № ИА/50781/18 «По вопросу о заключении государственных контрактов на оказание услуг по охране объектов, на которые частная охранная деятельность не распространяется» является несостоятельной, так как регламентирует вопросы применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», в рассматриваемом случае Заказчик проводит Закупку в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Довод Заявителя о том, что Заказчик ограничил конкуренцию за счет объединения в один лот услуг, которые не являются технологически и функционально взаимосвязанными, не являются взаимозаменяемыми, к оказанию которых предъявляются различные требования, а именно, устанавливают организациям, участвующим в предоставлении государственных и муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг, требования к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренные действующим

законодательством, является необоснованным на основании следующего:

Объектом закупки является осуществление частной охранной деятельности, Документация содержит требование о наличии у участника лицензии только на осуществление частной охранной деятельности.

В соответствии со статьей 3 Закона № 2487-1 в целях охраны разрешается охрана объектов и (или) имущества (в том числе при его транспортировке), находящихся в собственности, во владении, в пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении.

Следовательно, требования Заказчика по охране имущества, установленного в рамках осуществляемой закупки, не противоречит действующему законодательству.

Подтверждением того, что Заказчик не ограничил конкуренцию, может служить тот факт, что на участие в данной Закупке было подано 7 заявок, 4 из которых приняли участие в аукционе.

Требования, установленные в Документации, являются едиными и распространяются равно на всех участников закупок, поэтому доводы Заявителя о нарушении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, являются необоснованными.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

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

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО ЧОО «Альтаир» на действия заказчика ГАУЗ КО ОКБСМП при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по охране имущества (извещение № 31908681817) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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