

Решение по делу № 88/2009 возбужденному по признакам нарушения департаментом социальной защиты населения Краснодарского края пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШЕНИЕ

30 октября 2009 г.

г. Краснодар

Резолютивная часть решения оглашена 30 октября 2009 г.

В полном объеме решение изготовлено 12 ноября 2009 г.

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 88/2009 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Н.Я. Гассий - председатель комиссии, заместитель руководителя Краснодарского УФАС России, Н.Ф. Шаварина - начальник отдела контроля экономической концентрации, анализа рынков и реестра, О.А. Мурадян - заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, анализа рынков и реестра; Е.А. Щеглова - ведущий специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации, анализа рынков и реестра (далее - Комиссия),

в присутствии:

представителей департамента социальной защиты населения Краснодарского края – <....>

(Доверенность от 13.08.2009 № 03.2), <....> (Доверенность от 13.08.2009 № 02);

представителей ООО КБ «Кубань Кредит» - <....> (Доверенность от 17.08.2009 № 01-01-01-11/185), <....> (Доверенность от 17.08.2009 № 01-01-01-11/186);

представителей Управления по закупкам для государственных нужд Краснодарского края – <....> (Доверенность от 18.08.2009 № 10), <....> (Доверенность от 18.08.2009 № 11),

рассмотрев дело № 88/2009, возбужденное по признакам нарушения департаментом социальной защиты населения Краснодарского края (...) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило заявление ООО КБ «Кубань Кредит» (также - Заявитель) от 26.05.2009 № 02-01-01-12/9889 (далее - Заявление) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны отраслевой комиссии Управления по закупкам для государственных нужд Краснодарского края при проведении аукциона от 09.04.2009 по лоту № 8196 «Предоставление банковских услуг для нужд департамента социальной защиты населения Краснодарского края».

Как следует из Заявления и представленных материалов, победителем в аукционе было признано ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк» (...) (протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 33А от 02.04.2009). Решение основывается на том, что ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк» соответствует всем требованиям и условиям аукционной документации и признано единственным участником аукциона.

Государственный контракт № 1/42 на представление банковских услуг заключен департаментом социальной защиты населения Краснодарского края и ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк» 13.04.2009 со сроком действия до 31.12.2009.

Согласно информации Управления по закупкам для государственных нужд Краснодарского края от 24.06.2009 № 45-3791/09-03-08, от 10.07.2009 № 45-4403/09-03-08 государственным заказчиком по лоту № 8196 явился департамент социальной защиты населения Краснодарского края (далее – Заказчик), заявку на организацию и проведение открытых торгов от 16.02.2009 № 7/1-09 на предоставление департаменту социальной защиты населения Краснодарского края банковских услуг в 2009 году (лот № 8196) подписал заместитель руководителя департамента социальной защиты населения Краснодарского края М.М. Бег.

В соответствии с постановлением Главы администрации Краснодарского края от 30.12.2005 № 1290 «О создании управления по закупкам для государственных нужд Краснодарского края» с 01.01.2006 создано и уполномочено осуществлять функции по размещению государственного заказа

Краснодарского края – Управление по закупкам для государственных нужд Краснодарского края.

Уполномоченным органом Управлением по закупкам для государственных нужд Краснодарского края по заявке департамента социальной защиты населения Краснодарского края проведен аукцион по лоту № 8196: предоставление банковских услуг для нужд департамента социальной защиты населения Краснодарского края.

Согласно пункту 3 технического задания по лоту № 8196 на предоставление банковских операций по зачислению заработной платы сотрудникам с использованием пластиковых карт, необходимым условием для участия в данном аукционе является обязательное наличие у претендента на участие в аукционе банкомата по адресу Заказчика - г. Краснодар, ул. Чапаева, д. 58.

Письмом от 03.04.2009 № 45-1931/09-03-05 «Об итогах рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе» Управление по закупкам для государственных нужд Краснодарского края проинформировало Заявителя о решении отраслевой комиссии отказать в допуске к участию в аукционе по лоту № 8196 в связи с несоответствием заявки Заявителя на участие в аукционе требованиям аукционной документации (несоответствие техническому заданию - отсутствие у Заявителя банкомата по адресу Заказчика и отсутствие информации о начислении процентов на остаток средств на карт-счете держателя пластиковой карты).

Заявитель считает, что включение в аукционную документацию требования о наличии банкомата по адресу Заказчика является неправомерным, поскольку банкомат может размещаться в данных нежилых помещениях только на основании уже заключенного по результатам торгов контракта. Только победитель настоящего аукциона может разместить банкомат на данных государственных (муниципальных) площадях, но не ранее того и на условиях аукционной документации.

Наличие банкомата по адресу Заказчика, как условие допуска к участию в аукционе финансовых организаций, дало необоснованное преимущество ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк», у которого на момент проведения аукциона по лоту № 8196 имелся банкомат по месту нахождения Заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Краснодарским УФАС России 05.08.2009 было возбуждено дело № 88/2009 и назначено к рассмотрению на 18.08.2009 в 10.00 часов.

В качестве заинтересованного лица к участию в деле привлечено Управление по закупкам для государственных нужд Краснодарского края.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, руководствуясь частями 1, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции, рассмотрение дела № 88/2009 определениями от 18.08.2009 и 02.10.2009 было отложено на 02.10.2009 в 10.00 часов и на 30.10.2009 в 11.00 часов.

В соответствии с информацией и документами от 27.10.2009 № 02.17/15496, представленными Заказчиком по определению Краснодарского УФАС России от 02.10.2009 об отложении рассмотрения дела № 88/2009, установлено следующее.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции для оказания таких финансовых услуг, как открытие и ведение банковских счетов юридических лиц, осуществление расчетов по этим счетам федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, субъекты естественных монополий осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно разъяснениям ФАС России от 28.08.2007 № АК/15089 бюджетное учреждение должно проводить отбор финансовых организаций на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, руководствуясь положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Согласно разъяснениям ФАС России от 24.03.2009, в случае оказания услуг по перечислению заработной платы работников федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления,

государственных внебюджетных фондов и субъектов естественных монополий на банковские карты не сопровождается оказанием указанным субъектам финансовых услуг, указанных в пунктах 1-11 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции, но данные услуги подлежат оплате данными субъектами, привлечение финансовых организаций к оказанию таких услуг следует осуществлять в рамках размещения заказа в соответствии с Законом о размещении заказов.

Денежные средства, перечисляемые бюджетным учреждением кредитной организации, до их зачисления на специальные карточные счета работников являются бюджетными средствами, в отношении которых осуществляются финансовые услуги в виде банковских операций по перечислению.

С учетом изложенного и, принимая во внимание, что по договору банковского счета, заключаемого между кредитной организацией и бюджетным учреждением, банк за зачисление денежных средств на счета клиентов (физических лиц) взимает сумму платы, установленную договором, которая производится департаментом из средств бюджета Краснодарского края, Заказчиком были применены нормы Закона о размещении заказов.

В соответствии со статьей 32 Закона о размещении заказов под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с разъяснением Управления по закупкам для государственных нужд Краснодарского края положений аукционной документации от 06.03.2009 № 45-1144/09-05-08 условие Заказчика по наличию банкоматов по адресу Заказчика и по месту их установки относится не к требованию о наличии у участника производственных мощностей, технологического оборудования, а к качеству предоставляемых услуг.

Согласно положению Центрального Банка Российской Федерации от 24.12.2004 № 266-П об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт, банкомат - электронный программно-технический комплекс, предназначенный для совершения без участия уполномоченного работника кредитной организации операций выдачи (приема) наличных денежных средств, в том числе с использованием платежных карт, и передачи распоряжений кредитной организации о перечислении денежных средств с банковского счета (счета вклада) клиента, а также для составления документов, подтверждающих соответствующие операции.

Указанный электронный программно-технический комплекс обладает признаками технологического оборудования и служит производственной мощностью кредитной организации, обеспечивающую ей возможность без участия уполномоченного работника кредитной организации совершать операции по выдаче (приему) наличных денежных средств, в том числе с использованием платежных карт, и передаче распоряжений кредитной организации о перечислении денежных средств с банковского счета (счета вклада) клиента, а также для составления документов, подтверждающих соответствующие операции.

Согласно части 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Учитывая изложенное, установление Заказчиком в документации об аукционе условия по наличию банкомата по адресу Заказчика является недопустимым в силу требований части 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части создания участнику торгов - ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк», имевшего на момент проведения аукциона по лоту № 8196 банкомат по

адресу Заказчика преимущественных условий участия в торгах.

По результатам аукциона от 09.04.2009 по лоту № 8196, проведенного с нарушением правил пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции Заказчиком и ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк» был заключен государственный контракт от 13.04.2009 № 1/42 на представление банковских услуг.

Согласно части 4 статьи 9 Закона о размещении заказов заказ признается размещенным со дня заключения государственного или муниципального контракта.

В соответствии с частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Согласно части 3 статьи 57 Закона о размещении заказов размещение заказа может быть признано недействительным по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления только судом.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия департамента социальной защиты населения Краснодарского края при проведении аукциона от 09.04.2009 по лоту № 8196 нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

2. В связи с тем, что Заказчиком - департаментом социальной защиты населения Краснодарского края заключен государственный контракт от 13.04.2009 № 1/42 с ОАО «Краснодарский краевой инвестиционный банк», с учетом требований частей 4 и 8 статьи 9, части 3 статьи 57 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» предписание не выдавать.

Председатель Комиссии

Н.Я. Гассий

Члены Комиссии:

Н.Ф. Шаварина

О.А. Мурадян

Е.А. Щеглова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.