

РЕШЕНИЕ

21.12.2009

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председателя комиссии:

Алиева Р.А. заместителя руководителя управления — начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

членов комиссии:

Ураевой Л.Р. заместителя начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Константинова В.А. главного специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Звонилова С.А. специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Рылова А.Д. специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Аникеевой О.В. специалиста 1 разряда отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,

при участии представителей

рассмотрев дело № 03-10/130-09, возбужденное по жалобе ООО «ЧОП «Авгур» (634049 г. Томск, ул. Иркутский тракт, 37-41) на действия государственного заказчика Департамент строительства и архитектуры Томской области при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по охране здания в 2010 году»,

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступила жалоба ООО «ЧОП «Авгур» (вх. № 5969 от 14.12.2009) на действия государственного заказчика Департамент строительства и архитектуры Томской области при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по охране здания в 2010 году», нарушающие, по мнению заявителя, законодательство в сфере размещения заказов.

В своей жалобе ООО «ЧОП «Авгур» указывает, что при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по охране здания в 2010 году» заказчиком Департаментом строительства и архитектуры Томской области в проекте государственного контракта установлены требования, не предусмотренные Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 94-ФЗ).

В п.3.1.6 проекта государственного контракта Исполнитель обязан перечислить охранников, которыми он намерен оказывать услуги — данное требование не законно.

В п.3.1.9 проекта государственного контракта Исполнитель обязан согласовывать с Заказчиком замену охранника. Однако, Исполнитель вправе самостоятельно решать, каких сотрудников он намерен использовать для оказания тех или иных услуг. Тем более в п.3.1.4 проекта государственного контракта сказано, что Исполнитель обязан оказывать услуги в соответствии с Законом РФ от 11.03.1992г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», Постановлением Правительства РФ от 14.08.1992г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной и негосударственной (частной) сыскной деятельности», Приказом МВД России от 15.07.2005. № 568 «О порядке проведения органами внутренних дел РФ периодических проверок частных охранников, частных детективов (сыщиков) и работников юридических лиц с особыми уставными задачами на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением огнестрельного оружия и специальных средств». Тем самым Исполнитель обязуется использовать только квалифицированных охранников, которые прошли соответствующую подготовку.

В п.3.1.7 и п.3.1.8 проекта государственного контракта установлено требование, что Исполнитель обязан приложить копии действующих удостоверений частных охранников и копии документов, подтверждающих проведение периодической проверки охранников в установленные действующим законодательством РФ сроки на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением специальных средств. Данное требование Заказчика незаконно, так как оно не относится к

Исполнителю, а относится к его работникам. А государственный контракт заключается между Исполнителем и Заказчиком.

В соответствии с п.5.4 проекта государственного контракта Исполнитель несет имущественную ответственность в виде штрафа в размере 15% от стоимости неисполненных или ненадлежаще исполненных обязательств, в том числе за оказание услуг охранниками, не указанными в п.3.1.6 контракта. Данное требование является незаконным, так как Исполнитель имеет право самостоятельно решать, каких сотрудников он намерен использовать для оказания услуг.

На основании изложенного, заявитель считает, что требования в проекте государственного контракта не соответствуют требованиям Закона № 94-ФЗ.

В заседании комиссии Томского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «ЧОП «Авгур» представитель заявителя жалобу поддержал по изложенным основаниям, а также пояснил, что установление требований об указании в контракте охранников ограничивает свободу труда и право распоряжаться своими способностями к труду охранниками. Представитель заявителя считает, что установление незаконных требований, в проекте государственного контракта, ограничивает право участника на участие в открытом конкурсе.

Представители заказчика Департамент строительства и архитектуры Томской области и специализированной организации представили письменный отзыв на жалобу, а также устно пояснили:

В соответствии с ч.3 ст.29 Закона № 94-ФЗ государственный контракт заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации.

Таким образом, заказчиком, а не исполнителем, в государственный контракт будут включены условия, указанные участником конкурса в заявке:

- сведения (Ф.И.О.) об охранниках, которые будут привлечены к оказанию услуг;
- в подтверждение соответствия предлагаемых участником конкурса услуг требованиям заказчика, в том числе в соответствии с законодательством Российской Федерации (Закон РФ от 11.03.1992г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», Постановление Правительства РФ от 14.08.1992г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной и негосударственной (частной) сыскной деятельности», Приказ МВД России от 15.07.2005. №568 «О порядке проведения органами внутренних дел РФ периодических проверок частных охранников, частных детективов (сыщиков) и работников юридических лиц с особыми уставными задачами на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением огнестрельного оружия и специальных средств»), установленным пп 2.4 п.2 Специальной части конкурсной документации в соответствии с ч.2 ст.22 Закона № 94-ФЗ приложены копии следующих документов:
- действующие удостоверения частных охранников участника размещения заказа, которые будут привлечены к оказанию услуг по предмету конкурса, подтверждающих право заниматься охранной деятельностью и ношения спецсредств;
- документы, подтверждающие проведение периодической проверки частных охранников в установленные действующим законодательством РФ сроки, которые будут привлечены к оказанию услуг по предмету конкурса, на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением специальных средств.

Предоставление участниками размещения заказа копий указанных документов, предусмотрено пп.6.1.8 п.6 Специальной части конкурсной документации в соответствии с п.2 ч.3 ст.25 Закона № 94-ФЗ.

Главой 6 проекта государственного контракта на основании ч.12 ст.9 Закона № 94-ФЗ предусмотрена приемка заказчиком оказанных услуг, в полной мере соответствующих обязательствам, принятым исполнителем по контракту. Для исполнения данного условия заказчик должен убедиться, что услуги соответствуют требованиям государственного контракта, в том числе, предусмотренным п.3.1.6, п.3.1.7, п.3.1.8 проекта государственного контракта.

Выполнение вышеуказанных условий не предполагает предоставление участником конкурса дополнительных сведений и документов на момент заключения и исполнения государственного контракта.

Условия проекта государственного контракта не ограничивают исполнителя в выборе сотрудников для оказания услуг, а кроме того допускают дальнейшую их замену, которая должна согласовываться исполнителем с заказчиком в виде дополнительного соглашения к контракту с предоставлением всех необходимых документов.

Главой 5 проекта государственного контракта предусмотрена ответственность исполнителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств на основании ч.10 ст.9 Закона № 94-ФЗ. Условия конкурсной документации по открытому конкурсу на право заключения государственного контракта на оказание услуг по охране здания в 2010 году, в том числе проекта государственного

контракта, не противоречат требованиям, предусмотренным законодательством Российской Федерации, и не ограничивают участников размещения заказа при участии в торгах.

ООО «ЧОП «Авгур» в соответствии с п.2 ч.2 ст.11 Закона № 94-ФЗ и пп.2.1 п.2 Специальной части конкурсной документации не может принимать участие в торгах, так как находится в реестре недобросовестных поставщиков.

Комиссия Томского УФАС России, заслушав представителя заявителя, представителей заказчика и специализированной организации, изучив материалы дела и сведения, содержащиеся в жалобе, установила следующее.

19 ноября 2009 года на официальном сайте Администрации Томской области в сети «Интернет» было размещено извещение № 0740000900676 о проведении открытого конкурса «Оказание услуг по охране здания в 2010 году» с начальной (максимальной) ценой контракта 553 800 руб.

В соответствии с ч.2 ст.22 и п.2 ч.3 ст.25 Закона № 94-ФЗ конкурсная документация 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, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, а соответственно заявка на участие в конкурсе должна содержать предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения государственного или муниципального контракта.

На основании указанных статей в п.6.1.8 Специальной части конкурсной документации установлено, что заявка на участие в конкурсе должна содержать: копии документов в соответствии с пунктом 2.4. Специальной части конкурсной документации:

- действующие удостоверения частных охранников участника размещения заказа, которые будут привлечены к оказанию услуг по предмету конкурса, подтверждающих право заниматься охранной деятельностью и ношения спецсредств;
- документы, подтверждающие проведение периодической проверки частных охранников в установленные действующим законодательством РФ сроки, которые будут привлечены к оказанию услуг по предмету конкурса, на пригодность действиям в условиях, связанных с применением специальных средств.

В соответствии с п.14 ч.4 ст.22 Закона № 94-ФЗ конкурсная документация должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с ч.4 ст.28 Закона № 94-ФЗ. Согласно ч.4 ст.28 Закона № 94-ФЗ для определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе, конкурсная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене контракта и иным критериям, указанным в конкурсной документации, к которым относятся: функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара; качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг и т.д.

Таким образом, в конкурсной документации установлены требования о предоставлении в составе заявки на участие в конкурсе сведений для оценки заявок на участие в конкурсе и определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках.

В соответствии с ч.10 ст.28 Закона № 94-ФЗ заказчик, уполномоченный орган в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола передают победителю конкурса один экземпляр протокола и проект контракта, который составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных победителем конкурса в заявке на участие в конкурсе, в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации. Данные требования установлены и в ч.3 ст.29 Закона № 94-ФЗ — государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации. Следовательно, государственный контракт, который передается победителю конкурса, должен содержать обязательные условия установленные в конкурсной документации, а также условия предложенные участником конкурса.

В соответствии с ч.5 ст.22 Закона № 94-ФЗ к конкурсной документации должен быть приложен проект государственного или муниципального контракта (в случае проведения конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации. Приложение № 2 к Технической части конкурсной документации содержит проект государственного контракта на оказание услуг по охране здания в 2010 году. В проекте государственного контракта установлены требования к качеству оказываемых услуг, которые также указаны в конкурсной документации и должны содержаться в составе заявки на участие в конкурсе, подаваемыми участниками конкурса.

В п.5.4 проекта государственного контракта установлена ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту (оказание Услуг охранниками, не указанными в п.3.1.6 контракта, без полного комплекта спецсредств, указанных в п.3.1.6 контракта, не в форменной одежде, без удостоверений частных охранников, подтверждающих право заниматься охранной деятельностью и ношения спецсредств, без документов, подтверждающих проведение периодической проверки охранников в установленные действующим законодательством РФ сроки на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением специальных средств, прибытие группы быстрого реагирования на объект позже времени, указанного в п.3.1.3 контракта, и других обязательств по контракту) Исполнитель несет имущественную ответственность в виде штрафа в размере 15% от стоимости неисполненных или ненадлежащее исполненных обязательств. В проекте государственного контракта установлено обязательное требование об оказании охранных услуг поименованными в контракте охранниками, а его неисполнение служит мерой ответственности исполнителя контракта.

В форме 3 (приложение к заявке на участие в конкурсе) «Качество услуг и квалификация участника конкурса», а также в п.3.1.6 проекта государственного контракта имеются строки для заполнения с указанием Ф.И.О. охранников, которые будут привлечены к оказанию услуг. Участник размещения заказа не ограничен в количестве охранников для указания в заявке на участие в конкурсе и государственном контракте. Участник размещения заказа может указать любое количество своих штатных охранников, которые будут оказывать услуги по охране здания.

В п.3.1.9 проекта государственного контракта предусмотрена возможность замены охранника исполнителя контракта по согласованию с заказчиком. Исполнитель государственного контракта имеет возможность изменить состав и количество охранников, указанных в п.3.1.6 контракта на основании дополнительного соглашения к контракту с предоставлением всех документов, требуемых действующим законодательством РФ и контрактом (действующее удостоверение частного охранника, подтверждающее право заниматься охранной деятельностью и ношения спецсредств; документы, подтверждающие проведение периодической проверки охранника в установленные действующим законодательством РФ сроки на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением специальных средств). Согласование изменения количества и состава охранников предусмотрено для обеспечения надлежащего исполнения контракта заказчиком и исполнителем.

Доводы заявителя ООО «ЧОП «Авгур» об установлении в проекте государственного контракта указания сотрудников охранного предприятия, которые будут осуществлять охрану, влечет к ограничению свободы труда и права распоряжаться своими способностями к труду охранниками, не может быть принято к рассмотрению, т.к. законодательство в сфере размещения заказов не относится к сфере трудовых правоотношений. Требование, установленное в проекте государственного контракта об указании охранников, которые будут осуществлять охрану здания, относится к участнику размещения заказа, а не к лицам (охранникам) состоящим в трудовых отношениях с участником открытого конкурса.

Жалоба ООО «ЧОП «Авгур» не содержит указания какие нормы законодательства, были нарушены заказчиком Департаментом строительства и архитектуры Томской области при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по охране здания в 2010 году».

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона № 94-ФЗ законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону. Таким образом, требования к государственному контракту устанавливаются Гражданским кодексом Российской Федерации и Законом № 94-ФЗ, основные требования к контракту установлены в ст.9, ст.22, ст.29 Закона № 94-ФЗ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.9 ст.17, ч.2 ст.22, п. 2 п.14 ч.4 ст.22, ч.5 ст.22, ст.25, ч.4 ст.28, ч.3 ст.29, ч.6 ст.60 Закона 94-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЧОП Авгур» на действия государственного заказчика Департамент строительства и архитектуры Томской области при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по охране здания в 2010 году» необоснованной.

В соответствии с ч.9 ст.60 Закона № 94-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в

судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Алиев Р.А.

Члены комиссии

Ураева Л.Р.
Константинов В.А.
Звонилов С.А.
Рылов А.Д.
Аникеева О.В.