

РЕШЕНИЕ №50

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 15 июня 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено 22 июня 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

-

заместитель руководителя Хабаровского УФАС России – начальник отдела контроля органов власти,

Члены Комиссии:

<...>

-

ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

<...>

-

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии от:

ООО «РН-Востокнефтепродукт» - <...> по доверенности от 01.01.2015 №14,

ООО «ЧОП «Витязь-Восток» - уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения

дела, явку представителей в заседание комиссии не обеспечило,

ООО АКБ «Дальинкасс» - заявило ходатайство от 08.06.2015 №165 о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя,

рассмотрев дело № 8-01/79, возбужденное в отношении ООО «РН-Востокнефтепродукт» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, поступила жалоба ООО АКБ «Дальинкасс» на действия ООО «РН-Востокнефтепродукт» при проведении открытого запроса цен на оказание услуг физической охраны АЗС/АЗК, офисного помещения аппарата управления филиала №4, автотранспортного цеха и Вольно-Надеждинской нефтебазы (извещение №31502128431) в связи с указанием в закупочной документации требования к претендентам о необходимости наличия юридического и фактического адреса местонахождения исполнителя услуги в Хабаровском крае.

Приказом Хабаровского УФАС России от 14.05.2015 №312 возбуждено дело по признакам нарушения ООО «РН-Востокнефтепродукт» антимонопольного законодательства.

ООО АКБ «Дальинкасс» письмом от 08.06.2015 №165 доводы, изложенные в жалобе, поддержало в полном объеме.

В заседании комиссии представитель ответчика пояснил, что включение требования в раздел 5 о том, что исполнитель обязан иметь действующую лицензию на осуществление негосударственной (частной) охранной деятельности на территории Хабаровского края, а также юридический и фактический адрес местонахождения исполнителя в Хабаровском крае, является технической ошибкой, допущенной на стадии составления технического задания, в обоих случаях вместо слов «Хабаровский край» должно быть указано «Приморский край». Считает, что указанная техническая ошибка не привела к нарушению части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как проводимая закупка признана несостоявшейся по причине участия одного претендента, что подтверждается протоколом от 31.03.2015, размещенным на официальном сайте. Обществом объявлена повторная закупка (извещение №31502294324), техническое задание составлено корректно. ООО «АКБ «Дальинкасс» не изъявило желания участвовать в повторной закупке, хотя не имело никаких формальных препятствий. Действия общества при проведении закупки (извещение №31502128431) не привели к нарушению законодательства о закупках и прав третьих лиц, так как закупка признана несостоявшейся и проведена повторно без нарушений.

Комиссия, рассмотрев материалы дела №8-01/79, заслушав представителя ответчика, пришла к следующим выводам.

Правовая основа, общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц

регламентированы Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как следует из части 5 статьи 3 Закона о закупках, участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках является положение о закупке, которое должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о Закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения, в том числе требования, которым должны соответствовать участники закупки, и перечень подтверждающих это соответствие документов.

При закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора о закупке, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках (часть 5 статьи 4).

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупках должны быть указаны, в частности, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9).

16.03.2015 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru ООО

«РН-Востокнефтепродукт» размещено извещение №31502128431 о проведении открытого запроса цен на оказание услуг физической охраны АЗС/АЗК, офисного помещения аппарата управления филиала №4, автотранспортного цеха и Вольно-Надеждинской нефтебазы. В извещения вносились изменения, опубликованные 19.03.2015. Дата окончания подачи заявок - 25.03.2015. Дата рассмотрения заявок - 26.03.2015. Дата подведения итогов - 27.03.2015. Начальная (максимальная) цена договора - 39 134 263, 00 руб. с НДС.

В установленный срок на участие в запросе цен поступили заявки от ООО ОА «Макс» (г. Владивосток) с ценой предложения - 32 865 363, 00 руб., ООО ЧОП «Кольчуга» (г. Владивосток) - 30 721 620, 00 руб., ООО ЧОП «Витязь Восток» (г. Владивосток) - 32 703 660,00 руб. К участию в запросе цен не допущены ООО ОА «Макс», ООО ЧОП «Кольчуга», допущено к участию в закупке ООО ЧОП «Витязь Восток» (протокол о признании закупки несостоявшейся от 31.03.2015).

Требования к участникам закупки установлены разделом 1.3 документации о запросе цен, в частности, участник должен быть зарегистрированным в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в установленном в Российской Федерации порядке (подпункт «а» пункта 1.3.1).

Как следует из раздела 4 «техническое задание» документации указанного запроса цен, в пункте 5 «условия оказания услуг» содержится требование о наличии юридического и фактического адреса местонахождения исполнителя в Приморском крае, привлечение к оказанию охранных услуг субподрядных организаций не допускается.

Охраняемые объекты находятся в городах Владивостоке, Уссурийске, Партизанске, Большой Камень, Находка, в сельских поселениях Вольно-Надежденское, Кипарисово Приморского края.

Порядок рассмотрения заявок на отборочной стадии установлен пунктом 2.9. закупочной документации, в соответствии с которым по результатам рассмотрения заявок заявка может быть отклонена на основании:

- несоответствия участника закупки требованиям, установленным в соответствии с подразделом 1.3 («в» подпункта 2.9.4),
- несоответствия предложений участника требованиям технического задания (раздел 1) и (или) проекта договора (раздел 5) по существу («г» подпункта 2.9.4),
- несоответствие заявки по своему составу и (или) оформлению требованиям документации, в том числе несоответствия требованиям по описанию поставляемых товаров, их функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик, а также выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик («д» подпункта 2.9.4).

Проведение отдельной отборочной стадии не означает, что заявки, не соответствующие требованиям документации, не могут быть отклонены позднее. Любая заявка может быть отклонена решением закупочного органа в любой момент, если такие несоответствия будут обнаружены (подпункт 2.9.7).

Рассмотрение заявок на оценочной стадии осуществляется в соответствии с

пунктом 2.10 документации о закупке, при этом в отношении каждой заявки производится предварительный расчет степени предпочтительности по цене (пункт 3.1.6) и закупочный орган может принять решение о выборе победителя, либо о том, что только одна заявка признана соответствующей требованиям, заявка может быть отклонена и на этой стадии.

Таким образом, несмотря на то, что требование о наличии юридического и фактического адреса местонахождения исполнителя в Приморском крае установлено не в требованиях к участникам закупки, а в условиях оказания услуг технического задания закупочной документации, такое требование может привести к отказу отдельным претендентам, зарегистрированным в ином субъекте Российской Федерации, в допуске к участию в закупке.

Согласно пункту 1 статьи 1.1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон №2487-1) частная охранная организация – это организация, специально учрежденная для оказания охранных услуг, зарегистрированная в установленном законом порядке и имеющая лицензию на осуществление частной охранной деятельности. Этим же законом установлены требования к организациям, оказывающим услуги в сфере охраны. Оказание охранных услуг разрешается только организациям, специально учреждаемым для их выполнения и имеющим лицензию, выданную органами внутренних дел (статья 11). Лицензия, выданная органами внутренних дел, предоставляется сроком на 5 лет и действует на всей территории Российской Федерации (абзац 1 статьи 11.2 Закона №2487-1). Филиалы частной охранной организации могут создаваться только в том субъекте Российской Федерации, на территории которого частная охранная организация зарегистрирована (4 абзац статьи 15.1 Закона №2487-1).

Правилами уведомления частной охранной организацией органов внутренних дел о начале и об окончании оказания охранных услуг, изменении состава учредителей (участников), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.06.2011 №498, установлена обязанность частной охранной организацией в письменной форме уведомлять орган внутренних дел, выдавший лицензию на осуществление частной охранной деятельности, и орган внутренних дел по месту охраны имущества (расположения объекта охраны) о начале и об окончании оказания охранных услуг в установленные Правилами сроки.

Устанавливая запрет на создание филиалов в регионах вне места регистрации юридического лица, Закон №2487-1 не содержит ограничений на организацию осуществления охранной деятельности вне места регистрации юридического лица в иных формах, в том числе путем создания рабочих мест, открытия представительств и так далее.

В связи с этим установленное в документации требование о наличии юридического и фактического адреса местонахождения исполнителя в Приморском крае необоснованно.

В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (часть 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации).

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса предложений, запроса котировок цен на товары установлен запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В силу части 5 указанной статьи положения части 1 данной статьи распространяются на закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Поскольку требование, установленное в закупочной документации к месту регистрации и фактическому месту нахождения охранной организации в Приморском крае исключает возможность подачи заявки претендентами, зарегистрированными на территории иного региона, ограничивает доступ к участию в закупке, действия ООО «РН-Востокнефтепродукт» в части установления такого требования нарушают часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В повторно объявленном обществом открытом запросе цен требование к месту регистрации и фактическому местонахождению охранной организация исключено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «РН-Востокнефтепродукт», выразившиеся в установлении требования о наличии юридического и фактического адреса местонахождения исполнителя услуги в Приморском крае при проведении открытого запроса цен на оказание услуг физической охраны АЗС/АЗ, офисного помещения аппарата управления филиала №4, автотранспортного цеха и Вольно-Надеждинской нефтебазы (извещение №31502128431), нарушающими часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

2. Предписание не выдавать.

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

