

РЕШЕНИЕ № 11

15 января 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Хабаровского УФАС России по контролю закупок в составе:

- от Дальневосточного следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации: <...>, <...> (представители по доверенностям); (далее – Комиссия), в присутствии представителей:

- от ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации»: <...> (представитель по доверенности);

- от ФГУП «Охрана» Росгвардии <...>

рассмотрев жалобу ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации», материалы дела № 7-1/26,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - ФГП ВО ЖДТ России) на действия заказчика - Дальневосточного следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на оказание услуг физической охраны объектов Дальневосточного следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации (извещение №0122400000118000097).

Заявитель обжалует отклонение аукционной комиссией заказчика второй части его заявки на основании п.1 ч.6 ст.69 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), как несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе

На основании ст. 99 Закона о контрактной системе Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее.

Извещение №0122400000118000097 о проведении электронного аукциона размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) 05.12.2018.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 725 692,80 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 27.12.2018 заявка ФГП ВО ЖДТ России признана несоответствующей требованиям установленным документацией об электронном аукционе.

Заказчиком предоставлен мотивированный отзыв на жалобу, в соответствии с которым считает доводы жалобы необоснованными.

Изучив материалы дела, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В приложении к протоколу подведения итогов электронного аукциона от 27.12.2018 указаны следующие основания отклонения заявки ФГП ВО ЖДТ России.

В пункте «Ограничения и запреты» извещения о проведении электронного аукциона от 05.12.2018 №0122400000118000097 установлены ограничения «в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, ст. 26 Федерального закона от 14.04.1999 № 77-ФЗ «О ведомственной охране», постановлением Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 № 587 «Вопросы частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности» и распоряжением Правительства Российской Федерации от 10.02.2017 № 239-р «Об утверждении перечня объектов, находящихся в ведении федеральных государственных органов, охраняемых военизированными и сторожевыми подразделениями организаций...». Участниками данной закупки могут быть только военизированные и сторожевые подразделения организаций, подведомственных Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, и ведомственная охрана федеральных органов исполнительной власти.

Предметом аукциона является оказание услуг по физической охране объектов Дальневосточного следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации по адресу: г. Хабаровск, ул. Ким Ю Чена, д. 45.

Указанный объект, согласно приказу Следственного комитета Российской Федерации от 11.11.2014 № 90, отнесен к 3 и 4 классу защиты.

Статьей 1 Федерального закона от 14.04.1999 № 77-ФЗ «О ведомственной охране» (далее - Закон о ведомственной охране) установлено, что ведомственная охрана - совокупность создаваемых имеющими право на создание ведомственной охраны федеральными государственными органами и организациями органов управления, сил и средств, предназначенных для защиты охраняемых объектов от противоправных посягательств.

В силу статьи 8 названного закона ведомственная охрана осуществляет защиту охраняемых объектов, являющихся государственной собственностью и (или) находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов.

Защита охраняемых объектов иных форм собственности, находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов, осуществляется в соответствии с заключенными договорами.

Перечень охраняемых объектов определяется имеющими право на создание ведомственной охраны федеральными государственными органами и организациями и утверждается в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации № 514 от 12.07.2000 «Об организации ведомственной охраны» утвержден перечень федеральных органов

исполнительной власти, имеющих право создавать ведомственную охрану. В этот перечень включено Федеральное агентство железнодорожного транспорта.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.06.2009 № 540 (далее - Положение № 540) утверждено Положение о ведомственной охране Федерального агентства железнодорожного транспорта, в соответствии с которым орган управления ведомственной охраны является федеральным государственным унитарным предприятием, находящимся в ведении Федерального агентства железнодорожного транспорта и осуществляющим деятельность в соответствии с законодательством Российской Федерации и своим уставом.

Пунктом 2 Положения № 540 установлено, что ведомственная охрана создается Федеральным агентством железнодорожного транспорта и предназначается для защиты наиболее важных объектов железнодорожного транспорта общего пользования и иных объектов железнодорожного транспорта, находящихся в сфере ведения агентства (далее - охраняемые объекты), от противоправных посягательств, охраны грузов (в том числе специальных грузов) в пути следования и на железнодорожных станциях в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также для участия в обеспечении транспортной безопасности, организации и осуществления профилактики пожаров.

Перечни охраняемых объектов, кроме перечня наиболее важных объектов железнодорожного транспорта общего пользования, утверждаются Федеральным агентством железнодорожного транспорта по согласованию с Министерством внутренних дел Российской Федерации (пункт 9).

В соответствии с пунктом 2.1 Устава ФГП ВО ЖДТ России предприятие создано в целях осуществления деятельности по защите от противоправных посягательств охраняемых объектов, являющихся государственной собственностью и (или) находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов, а также объектов иных форм собственности. Предприятие вправе осуществлять защиту охраняемых объектов иных форм собственности, находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов, в соответствии с заключенными договорами.

Таким образом, на основании указанных выше положений законодательства, аукционная комиссия приходит к выводу, что ФГП ВО ЖДТ России вправе осуществлять охрану только тех объектов, которые находятся в сфере ведения Федерального агентства железнодорожного транспорта и утвержденных по согласованию с МВД России. Следственный комитет Российской Федерации к таким объектам не относится.

Это соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определениях от 17.07.2017 № 302-ЭС17-8484, от 14.04.2017 № 306-КГ17-3030, от 16.06.2017 № 304-КГ17-7041, а так же Шестого апелляционного суда изложенной в постановлении № 06АП-2504/2018 от 04.10.2018.

Кроме того, письмом ФАС России от 04.07.2018 № ИА/50781/18 разъяснено, что статьей 8 Закона о ведомственной охране предусмотрено определение специального перечня охраняемых объектов, в отношении которых может осуществлять защиту ведомственная охрана.

Такой перечень обеспечивает принцип ведомственной принадлежности охраняемых объектов, определяется имеющими право на создание ведомственной охраны федеральными государственными органами и организациями и должен быть утвержден в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

При этом правительственными нормативными актами, утверждающими соответствующие положения о ведомственной охране, в отношении подразделений ведомственной охраны установлены ограничения на осуществление охранной деятельности только в отношении объектов, являющихся государственной собственностью и находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов.

Рассмотрев выводы аукционной комиссии заказчика, изложенные в приложении к протоколу подведения итогов электронного аукциона от 27.12.2018, проанализировав заявку ФГП ВО ЖДТ России, Комиссия приходит к следующим выводам.

ФГП ВО ЖДТ России находится в ведении Росжелдора в соответствии с Положением о ведомственной охране Росжелдора, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 27.06.2009 №540.

Согласно п.4 Постановления Правительства РФ от 27.06.2009 №540 «Об утверждении Положения о ведомственной охране Федерального агентства железнодорожного транспорта» орган управления ведомственной охраны является федеральным государственным унитарным предприятием, находящимся в ведении федерального агентства железнодорожного транспорта и осуществляющим деятельность в соответствии с законодательством Российской Федерации и своим уставом.

В соответствии со ст. 8 Закона о ведомственной охране ведомственная охрана осуществляет защиту охраняемых объектов, являющихся государственной собственностью и (или) находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов; защиту охраняемых объектов иных форм собственности, находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов, осуществляется в соответствии с заключенными договорами.

Таким образом, Законом о ведомственной охране не установлено ограничение ведомственной охраны в части наличия права осуществления охранной деятельности исключительно в отношении объектов, находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных органов исполнительной власти и организации.

Распоряжение Правительства РФ от 10.02.2017 N 239-р утвержден перечень объектов, находящихся в ведении федеральных государственных органов, охраняемых военизированными и сторожевыми подразделениями организации, подведомственных Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, и ведомственной охраной федеральных органов исполнительной власти, на период до создания ведомственной охраны федеральными государственными органами.

Административные здания, занимаемые центральным аппаратом (в том числе по

федеральным округам), главными следственными управлениями и следственными управлениями Следственного комитета Российской Федерации по субъектам Российской Федерации (в том числе их подразделением по административным округам) и приравненными к ним специализированными управлениями, включены в указанный перечень.

Вместе с тем, нормативными правовыми актами не установлено исключительных полномочий какой-либо организации на оказание услуг по охране объектов, на которые частная охранная деятельность не распространяется.

Приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта от 29.05.2017 №186 внесены изменения в Устав ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации».

Согласно а.2 п.2.1 Устава «В соответствии с абзацем 16 статьи 8 Закона о ведомственной охране Предприятие вправе осуществлять защиту охраняемых объектов иных форм собственности, находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных государственных органов, в соответствии с заключенными договорами».

Таким образом, учредительные документы ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» не содержат запрета на охрану силами ведомственной охраны Федерального агентства железнодорожного транспорта объектов, не находящихся в прямом ведомственном подчинении органа исполнительной власти, имеющего право на ее создание.

При этом, условия об утверждении Федеральным агентством железнодорожного транспорта перечня охраняемых объектов (статья 8 Закона о ведомственной охране, п.9 Положения №540) не ставят возможность оказания подведомственным ему предприятием услуг по охране в зависимость от факта утверждения соответствующего перечня.

Аналогичные выводы содержатся в Определении Верховного Суда РФ от 17.08.2018 № 302-КГ18-11754 по делу № А58-4788/2017, Определении Верховного Суда РФ от 22.10.2018 N 309-КГ18-16608 по делу N А60-36290/2017.

На основании изложенного, Комиссия считает, что ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» имеет право оказывать услуги, определенные предметом аукциона.

В силу ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

- 1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;
- 2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в

соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 7 ст. 69 Закона о контрактной системе принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается.

Комиссией установлено, что заявка участника закупки ФГП ВО ЖДТ России отклонена аукционной комиссией в нарушении ч. 7 ст. 69 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы установлено, что контракт по итогам закупки №0122400000118000097 заключен, в связи с чем допущенные в ходе закупки нарушения можно исправить только в судебном порядке.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на действия аукционной комиссии заказчика - Дальневосточного следственного управления Следственного комитета Российской Федерации при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на оказание услуг физической охраны объектов Дальневосточного следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации (извещение №0122400000118000097) обоснованной.

2. Признать аукционную комиссию заказчика - Дальневосточного следственного управления Следственного комитета Российской Федерации при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на оказание услуг физической охраны объектов Дальневосточного следственного управления на транспорте Следственного комитета Российской Федерации (извещение №0122400000118000097) нарушившую ч.7 ст.69 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела № 7-1/26 уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его оглашения.