

РЕШЕНИЕ

по делу № 8-01/55

17 марта 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей <...> – руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: <...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...>– главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- Филиал Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске – <...>,

- ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск» извещено, явку своих представителей не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск» на действия Филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране помещений филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске, материалы дела 8-01/55,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО ЧОП «Гранит-Уссурийск» на действия Банка ВТБ (ПАО) в лице филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране помещений филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске, расположенного по адресу: г. Хабаровск, ул. Московская, 7 (извещение № 31603213662) в связи с отказом от заключения договора с победителем закупки.

По результатам процедуры закупки победителем признано ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск». 26.02.2016 заказчиком опубликовано извещение об отказе от проведения закупки, при этом решение комиссией по закупкам принято 18.02.2016. По мнению заявителя, заказчиком нарушен пункт 21 документации закупки, когда заказчик вправе отменить запрос предложений в любое время, разместив на официальном сайте соответствующую информацию не позднее 3 рабочих дней со дня принятия заказчиком решения об отмене закупки.

Организатор закупки в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что закупка проводилась в

соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг в ОАО Банк ВТБ, согласно которому заказчик вправе отменить процедуру закупки в любое время ее проведения вплоть до заключения договора, разместив в Единой информационной сети соответствующую информацию не позднее трех рабочих дней. 08.02.2016 комиссией по закупкам товаров, работ, услуг в филиале Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске рассмотрены все претенденты, подавшие заявки, победителем признано ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск». 18.02.2016 комиссией по закупкам принято решение об отмене проведения закупки и отказе от заключения договора в соответствии с пунктом 5.2.2 Положения о закупках. Причиной отмены процедуры закупки и отказа от заключения договора явился факт выявления несоответствия требований к применяемому при охране оружию (марке оружия), указанных в пункте 1.2 договора и техническом задании к закупочной документации. Ошибка неверного указания марки оружия выявлена при подготовке договора к подписанию. Внесение изменений в части уточнения используемого оружия на стадии подготовки договора к подписанию не соответствует требованиям законодательства о закупках, так как изменяет требования к участникам закупки, в связи с чем комиссией по закупкам принято решение об отмене закупки и проведении новой. Требования к оформлению протокола установлены Положением о комиссии по закупкам товаров, работ, услуг в Филиале ОАО Банка ВТБ в г. Хабаровске, в соответствии с которыми он подписан и размещен на официальном сайте.

Жалоба рассматривается Комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы представителей заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

Статьей 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом №223-ФЗ, другим федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ при закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

18.01.2016 на официальном сайте Банком ВТБ (ПАО) размещено извещение о проведении закупки путем открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране помещений филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске, расположенного по адресу: г. Хабаровск, ул. Московская, 7 (извещение № 31603213662). Начальная (максимальная) цена договора - 6387733,00 руб. Дата и время окончания подачи заявок – 25.01.2016, дата рассмотрения заявок - 08.02.2016, дата подведения итогов – 08.02.2016.

В соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг в ОАО Банк ВТБ, утвержденным Наблюдательным советом ОАО Банк ВТБ (далее – Положение о закупках), запрос предложений – способ закупки, победителем которого признается участник запроса предложений, предложивший лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями, порядком оценки и сопоставления заявок, установленными документацией запроса предложений в соответствии с Положением. Запрос предложений не накладывает на заказчика обязательств по заключению договора с победителем запроса предложений (п. 3.1.1). Заказчик вправе отменить процедуру закупки, проводимую способом, отличным от конкурса, аукциона в любое время ее проведения вплоть до заключения договора (п. 5.5.2).

В установленный срок на участие в запросе предложений поданы заявки ООО «ЧОО «Альфа», ООО «ЧОП «Бриан», ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск», ООО «ЧОО «Гарт». Заявки ООО «ЧОП «Бриан», ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск», ООО «ЧОО «Гарт» допущены к участию в закупке, заявка ООО «ЧОО «Альфа» отклонена в связи с существованием на рынке охранных услуг менее 5 лет. Победителем запроса предложений признано ООО «ЧОП «Гранит-Уссурийск» (протокол от 08.02.2016).

Согласно пункту 15 закупочной документации договор с победителем запроса предложений заключается в срок не более 20 рабочих дней от даты подведения итогов запроса предложений до подписания договора.

Заказчик вправе отменить запрос предложений в любое время вплоть до заключения договора, разместив в Единой информационной сети соответствующую информацию не позднее 3 рабочих дней со дня принятия заказчиком решения об отмене запроса предложений (п. 21).

Регламент работы комиссии по закупкам установлен Положением о Комиссии по закупкам товаров, работ, услуг в филиале ОАО Банк ВТБ в г. Хабаровске. Согласно пункту 8.6 Положения о Комиссии ответственный секретарь комиссии оформляет протокол заседания (заочного голосования) Комиссии по закупкам в течение трех рабочих дней после заседания Комиссии по закупкам (окончания заочного голосования) и в течение двух рабочих дней после оформления протокола обеспечивает подписание такого протокола у членов комиссии, включая председателя комиссии по закупкам и заместителя председателя. Решение комиссии по закупкам вступает в силу с даты подписания протокола заседания (заочного голосования) членами Комиссии по закупкам (п. 8.9).

Заседание Комиссии по закупкам товаров, работ, услуг в г. Хабаровске, на

котором принято решение об отмене процедуры закупки и отказе от заключения договора, состоялось 18.02.2016, протокол в течение трех рабочих дней составлен ответственным секретарем и подписан председателем комиссии 24.02.2016. Информация об отказе от проведения закупки размещена на официальном сайте 26.02.2016, что соответствует требованиям документации.

Пунктом 9 закупочной документации к участникам запроса предложений установлены требования, в числе которых существование на рынке охранных услуг не менее 5 лет.

Представитель заказчика в заседании комиссии пояснила, что учитывая специфику данного вида работ – обеспечение безопасности помещения банка, применение указанного требования является необходимым и обоснованным.

Согласно пункту 4.4.1 Положения о закупках претенденты не допускаются к участию в процедуре закупки в случае несоответствия установленным заказчиком в Положении требованиям к участникам процедуры закупки, в связи с чем отклонена заявка ООО «ЧОО «Альфа».

В силу пункта 32 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» частная охранная деятельность подлежит лицензированию.

Согласно статьям 1, 11.2 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» частная детективная и охранная деятельность определяется как оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел организациями и индивидуальными предпринимателями в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов.

Предоставление лицензий на осуществление частной охранной деятельности производится органами внутренних дел. Лицензия предоставляется сроком на пять лет и действует на всей территории Российской Федерации. В лицензии указывается (указываются) вид (виды) охранных услуг, которые может оказывать лицензиат. Правительством Российской Федерации утверждается положение о лицензировании частной охранной деятельности, в котором устанавливаются порядок лицензирования данного вида деятельности и перечень лицензионных требований и условий по каждому виду охранных услуг, предусмотренных частью третьей статьи 3 настоящего Закона.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.06.2011 № 498 утверждено Положение о лицензировании частной охранной деятельности, пунктами 3-8 которого установлены лицензионные требования и условия при осуществлении соответствующих охранных услуг. При этом названными Федеральными законами получение лицензии на осуществление частной охранной деятельности, равно как и возможность осуществления такой деятельности не ставится в зависимость от наличия у соискателя лицензии (лицензиата) какого-либо опыта работы в данной сфере.

При таком положении, установленное заказчиком в закупочной документации требование к участникам закупки о существовании на рынке охранных услуг не

менее 5 лет противоречит федеральному законодательству.

Из содержания части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулирование нормами данного закона.

Статьей 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона №223-ФЗ 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.

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Частью 1 статьи 10 ГК РФ установлено, что не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Поскольку требование к участникам закупки о существовании на рынке охранных услуг не менее 5 лет не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт существования которых менее установленного, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия организатора торгов в части установления такого требования противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

В связи с отказом от проведения закупки основания для выдачи предписания отсутствуют.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа

рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Частное охранное предприятие «Гранит-Уссурийск» на действия Банка ВТБ (ПАО) в лице филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране помещений филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске, расположенного по адресу: г. Хабаровск, ул. Московская, 7 (извещение № 31603213662) необоснованной.

2. Признать действия Банка ВТБ (ПАО) в лице филиала Банка ВТБ (ПАО) в г. Хабаровске при проведении указанного запроса предложений, выразившиеся в установлении в документации о закупке требования о существовании участника на рынке охранных услуг не менее 5 лет, нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать.

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