

## РЕШЕНИЕ

г.Чебоксары

Дело № 16-АМЗ/06-15-2014

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 24 июня 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

«...»

в присутствии представителя лица, в отношении которого возбуждено производство по делу (ответчика) - открытое акционерное общество « 5 арсенал» (далее-ОАО «5 арсенал», общество, заказчик):

«...» по доверенности от 01.01.2014 №2,

в отсутствие представителя Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Казанскому гарнизону (далее - ФСБ России по Казанскому гарнизону), надлежаще извещенного о месте и времени рассмотрения дела и заявившего ходатайство о рассмотрении дела без его представителя (письмо от 19.06.2014 №4738),

рассмотрев материалы дела №16-АМЗ/06-15-2014, возбужденного по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) в отношении ОАО «5 арсенал»(429820, Чувашская Республика, г.Алатырь, ул. Б.Хмельницкого, д.45), выразившегося в необоснованном требовании от участников закупки документа, подтверждающего прохождение сотрудниками участника необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ при проведении открытого запроса котировок на облицовку фасада из профлиста здания котельной ОАО «5 арсенал» с начальной ценой контракта 3 888 452,88руб. (извещение № 117813 от 20.03.2014),

### УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 24.04.2014 поступило заявление Федеральной службы

безопасности по Казанскому гарнизону (далее- ФСБ РФ по Казанскому гарнизону, заявитель) с сообщением о нарушении ОАО «5 арсенал» законодательства о защите конкуренции, выразившееся в необоснованном требовании от участников закупки в составе заявок документа, подтверждающего прохождение сотрудниками участника необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ при проведении открытого запроса котировок № 117813 на облицовку фасада из профлиста здания котельной ОАО «5 арсенал».

Заявитель сообщает, что указанные требования к участникам запроса котировок заказчиком установлены в п.2.14 извещения, размещенного на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 20.03.2014.

Проверочные мероприятия в отношении персонала сторонних организаций для допуска на режимную территорию ОАО «5 арсенал» органами безопасности осуществляются с момента вступления исполнителя в договорные отношения с ОАО «5 арсенал» и при их непосредственном обращении. Участники запроса котировок на момент подачи заявки не состоят в договорных отношениях с обществом и, следовательно, органы безопасности на момент подачи заявки не имеют права выдавать документ, установленный заказчиком в п. 2.14 извещения № 117813.

Таким образом, ОАО «5 арсенал», установив такие требования, ограничивает права претендентов, желающих участвовать в запросе котировок, что противоречит антимонопольному законодательству

Представитель ОАО «5 арсенал» не согласился с указанными доводами заявителя и сообщил, что ОАО «5 арсенал» относится к охраняемым объектам, что требует особого пропускного режима.

В связи с этим разработаны и принимаются нормативные акты, которые регламентируют мероприятия и правила, направленные на исключение возможности бесконтрольного входа (выхода) лиц, въезда (выезда) транспортных средств, вноса (выноса), ввоза (вывоза) имущества на охраняемый объект.

Нормативными актами, регламентирующими порядок допуска на охраняемые территории представителей сторонних организаций являются:

-приказ Министерства обороны Российской Федерации № 010 от 20.10.2005 «Об утверждении инструкции по режиму секретности в Вооруженных силах Российской Федерации»;

-директивы Генерального штаба № 057 от 28.10.2002 «О дополнительных мерах по организации эффективного противодействия террористическим угрозам в вооруженных силах Российской Федерации»;

-указание Генерального штаба Верховных сил Российской Федерации № 312/2/0522ш от 30 ноября 2002 «О введении инструкции по взаимодействию с органами военной контрразведки ФСБ России».

Сообщил, что производственная территория ОАО «5 арсенал» не принадлежит обществу на правах собственности, отсутствуют полномочия по оперативному управлению ею. Функции по охране этой территории возложено на 264 ЦБ РАВ. В

соответствии с Федеральным законом от 14.04.1999 №77-ФЗ (в ред. 27.06.2011) «О ведомственной охране» обеспечение на охраняемых объектах пропускного и внутриобъектового режимов возложено на отряд ВОХР, входящий в состав войсковой части 86297.

С учетом особенностей статуса ОАО «5 арсенал», в соответствии со статьями 2,5,6 Федерального закона от 06.03.2006 № 35-ФЗ (в ред. 05.05.2014) «О противодействии терроризму» и изданных в их развитие документов (инструкция по обеспечению сохранности стрелкового оружия на арсеналах, центральных и окружных заводах, базах и складах (индекс 12ЕО-413-92)), ОАО «5 арсенал» обязано соблюдать необходимые требования при осуществлении допуска лиц на режимную территорию, принимать меры, направленные на противодействие террористическим проявлениям, сохранности вооружения, боеприпасов, в том числе организовать проход военнослужащих и гражданского персонала на протяжении всего периода проведения работ, автомобильной техники в сопровождении назначенных лиц, согласованных с органами безопасности.

Выполнение предмета договора предусмотрено на территории ОАО «5 арсенал». Следовательно, ОАО «5 арсенал» обоснованно установило требование о предоставлении в составе заявки документа, подтверждающего прохождение сотрудниками участника необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ.

В момент проведения рассматриваемого запроса котировок заказчику не поступал запрос о даче разъяснений положений документации о запросе котировок, в том числе ООО «Успех».

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее-Закон №223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как следует из п.1.1.1 извещения №07-14 от 21.03.2014 о проведении открытого запроса ценовых котировок на облицовку фасада из профлиста здания котельной ОАО «5 арсенал», документация подготовлена в соответствии с Законом №223-ФЗ.

25.12.2012 решением Совета директоров ОАО «5 арсенал» утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее-Положение о закупках).

В силу части 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение

возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения запроса котировок, является обеспечение максимально широкого круга участников запроса котировок, выявление в результате запроса котировок лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Согласно части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу положения статьи 4 Закона о защите конкуренции:

товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.1);

взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях) (п.3);

товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п.4);

конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п.7);

дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (п.8);

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от

самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений установлены статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе созданию участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

ОАО «5 арсенал» 21.03.2014 на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 117813 о проведении открытого запроса котировок на облицовку фасада из профлиста здания котельной ОАО «5 арсенал» с начальной (максимальной) ценой договора 3 888 354, 8руб.

В п.2.14 документации о закупке путем проведения запроса котировок в части «требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям» затребованы документы в том числе: документ, подтверждающий прохождение сотрудниками участника необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности.

Документы, входящие в состав заявки указаны в приложении № 2 к документации о запросе котировок, в п.3 которого поименован документ подтверждающий, что «сотрудники участника закупки прошли необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ».

На данный запрос котировок поданы 2 заявки: ООО «Адамант», ООО «Успех».

Заявка ООО «Успех» комиссией заказчика отклонена в связи с непредставлением документа, подтверждающего прохождение сотрудниками участника необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ, что отражено в протоколе заседания комиссии по рассмотрению котировочных заявок от 01.04.2014 № 07-14.

По результатам проведения запроса котировок договор подряда №81 заключен 04.04.2014 с единственным участником с ООО «Адамант».

По информации ФСБ РФ по Казанскому гарнизону основания для выдачи справки от ФСБ заявителю, не состоящему в договорных отношениях с заказчиком, отсутствуют.

В ходе заседания представитель ОАО «5 арсенал» сообщил, что в случае обращения к ним претендента, ОАО «5 арсенал» может содействовать в получении данного документа, направив в ФСБ РФ по Казанскому гарнизону представленный список лиц, подлежащих проверке для нахождения на территории объекта повышенной опасности ОАО «5 арсенал».

Однако Комиссия отмечает, что заказчиком ни в каком документе (ни в извещении № 117813 от 21.03.2014, ни в документации о запросе котировок, ни в приложениях) не осуществлено описание порядка получения документа от ФСБ РФ по Казанскому гарнизону, что не позволило претендентам (в том числе ООО «Успех») осуществить правильные действия и своевременно получить рассматриваемый документ для участия в запросе котировок.

В подтверждение сказанному в материалах дела представлено обращение ООО «Успех» в ФСБ РФ по Казанскому гарнизону о проведении необходимых проверочных мероприятий на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности работников ООО «Успех» для выполнения работ на территории ОАО «5 арсенал» с указанием перечня работников (письмо от 26.03.2014).

30.03.2014 получен отказ от ФСБ РФ по Казанскому гарнизону, в котором сообщается, что проверочные мероприятия для организации доступа на режимную территорию ОАО «5 арсенал» сторонних организаций осуществляются с момента вступления их в договорные отношения с ОАО «5 арсенал» и при их непосредственном обращении. Поскольку ООО «Успех» в договорных отношениях с ОАО «5 арсенал» не находилось, то согласование и проведение проверочных мероприятий в отношении его сотрудников ФСБ РФ по Казанскому гарнизону посчитала преждевременным и нецелесообразным.

Из этого следует, что участники, получившие допуски на режимную территорию ОАО «5 арсенал» по ранее заключенным договорам, имеют преимущественные условия участия в запросе котировок.

Следовательно, установленное ОАО «5 арсенал» требование в извещении № 117813 о проведении запроса котировок и в приложении №2 к документации о запросе котировок о представлении в составе котировочной заявки «документа, подтверждающего, что сотрудники участника закупки прошли необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ» на отборочной стадии создает ограничение к доступу для участия в запросе котировок, к уменьшению количества участников в торгах, к нарушению принципа равнодоступности при проведении запроса котировок, исключив возможность участия в торгах лиц, заинтересованных в выполнении предмета контракта, что привело к ограничению конкуренции (к ограничению возможности соперничества на запросе котировок право заключения договора на облицовку фасада из профлиста), что является

нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции определено, что по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику.

Применяя данные правовые нормы в совокупности с положениями статьи 17, 23 Закона о защите конкуренции и учитывая, что 04.04.2014 между ОАО «5 арсенал» и ООО «Адамант» по итогам проведения открытого запроса котировок на облицовку фасада из профлиста здания котельной ОАО «5 арсенал» заключен договор подряда № 81, Комиссия приходит к выводу об отсутствии возможности выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

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

## РЕШИЛА

1. Признать в действиях открытого акционерного общества «5 арсенал» нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи необоснованным требованием на этапе подачи заявки от участников закупки документа, подтверждающего прохождение сотрудниками участника необходимые проверочные мероприятия на отсутствие судимости и непричастности к организованной преступности за печатью ФСБ при проведении открытого запроса котировок на облицовку фасада из профлиста здания котельной ОАО «5 арсенал» (извещение № 117813 от 21.03.2014).

2. Предписание открытому акционерному обществу «5 арсенал» о прекращении выявленного нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.