

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 28.08.2014
Мансийск

г.Ханты-

Изготовлено в полном объеме 01.09.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа от 22.07.2014 №845 в составе:

Председателя комиссии:

- «-----» – заместитель руководителя Управления.

Членов комиссии:

<...>

- «-----» – ведущий специалист-эксперт отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

в отсутствие представителя заявителя по делу ООО ЧОП «Аякс», уведомленное о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

в присутствии представителя организатора торгов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----», действующего по доверенности от 14.07.2014 №30, выданной директором АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----»,

в присутствии представителя организатора торгов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----», действующего по доверенности от 15.01.2014 №02, выданной директором АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----»,

в присутствии представителя организатора торгов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----», действующего по доверенности от 15.01.2014 №03, выданной директором АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----»,

в присутствии представителя организатора торгов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----», действующей по доверенности от 15.01.2014 №04, выданной директором АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» «-----»,

рассмотрев дело №05-06-186/2014 по жалобе ООО «ЧОП «Аякс» от 19.08.2014 №1874-О на действия (бездействие) заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт».

установила:

В Ханты-Мансийское УФАС России поступила жалоба ООО «ЧОП «Аякс» от 19.08.2014 №1874-О на действия (бездействие) заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» (извещение № [31401405557](#)).

Как следует из поданной жалобы Заявителя, действия АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» обжалуются в соответствии со следующими доводами.

Пунктом 1.4 Технического задания Заказчик требует обеспечить 16 постов охраны (один - 12 - часовой пост, остальные круглосуточные) не менее 83 охранников состоящих в штате Исполнителя. Пунктом 1.5. Технического задания по требованию Заказчика охранная организация обязана предоставить не менее 50 человек дополнительных охранников для охраны общественного порядка, при этом никаких условий о размере и сроках оплаты услуг дополнительно привлеченных охранников проект договора и приложения к нему не содержат, из-за чего участник закупки лишается возможности рассчитать свои реальные затраты при исполнении договора.

Пунктом 1.6. Технического задания Исполнитель обязуется обеспечить круглосуточное присутствие на каждом Объекте Заказчика одного сотрудника, вооруженного боевым ручным стрелковым оружием, имеющего разрешение на хранение и ношение ручного стрелкового оружия, удостоверение частного охранника и обученного по программе профессиональной подготовки частных охранников в зависимости от получаемой квалификации в соответствии с положениями Единого тарифно-квалификационного справочника работников и профессий рабочих. Вместе с тем, статьей 18 Закона РФ от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» частному охраннику запрещено применять огнестрельное оружие в отношении женщин, лиц с явными признаками инвалидности и несовершеннолетних, когда их возраст очевиден или известен охраннику, кроме случаев оказания ими вооруженного сопротивления, совершения вооруженного либо группового нападения, угрожающего жизни охранника или охраняемому имуществу, а также при значительном скоплении людей, когда от применения оружия могут пострадать посторонние лица. Поскольку все объекты охраны Заказчика являются местами большого скопления людей, что исключает применение огнестрельного оружия (тем более боевого), указанное требование практически лишено смысла, при этом существенно уменьшает круг участников закупки, и тем самым ограничивает конкуренцию.

Пунктом 1.19 Технического задания и 2.1.14 проекта Договора установлена обязанность Победителя конкурса ещё до подписания Договора предоставить договор страхования ответственности Исполнителя за причинение вреда вследствие недостатков при оказании услуг на общий лимит ответственности в размере не менее 50 000 000,00 (Пятидесяти миллионов) рублей 00 копеек.

Указанный лимит ответственности Исполнителя Заказчиком никак не обоснован. Кроме того, Исполнитель также до подписания договора обязан внести денежные средства в размере 10% начальной (максимальной) цены договора либо представить банковскую гарантию на ту же сумму в качестве обеспечения исполнения договора (п. 18 Информационной карты и раздел 6 проекта Договора). Непонятно как соотносятся эти два требования между собой.

Пункт 2.1.16 проекта Договора предусматривает изменения объема бюджетных ассигнований, доведенных Заказчику на 2014 год и плановый период 2015 и 2016 годов, а так же в случае уменьшения разрешенного к использованию объема денежных средств, предусмотренных в соответствующем финансовом году для исполнения бюджетных обязательств, Исполнитель обязуется заключить с Заказчиком дополнительное соглашение, существенным условием которого будет являться пропорциональное снижение стоимости оказываемых услуг. Если оплата охранных услуг производится за счет бюджетных средств, то не должна ли данная закупка производиться с учетом требований Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно пункта 16 Информационной карты подведение итогов конкурса и определение победителя состоится 28.08.2014 года в 15:00 Уральского времени (день недели - четверг), а с 01.09.2014 (день недели - понедельник) Исполнитель уже обязан приступить к оказанию услуг. Таким образом, Исполнитель за один день (пятница 29.08.2014г.) должен оформить обеспечение исполнения контракта, застраховать свою ответственность, обеспечить прибытие своего полномочного представителя для принятия объектов Заказчика под охрану и охранников на объекты охраны, что крайне затруднительно, и ставит иногородних участников закупки в невыгодные условия.

Заявитель просит проверить изложенную информацию и в случае выявления нарушений принять меры административного реагирования в соответствии с действующим законодательством.

Полная позиция Заявителя изложена в жалобе (вх.№1874-О от 19.08.2014).

Приказом Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) от 18.01.2013 № 17/13 установлен Порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Как следует из пункта 1 указанного Порядка жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, осуществляемой путем проведения торгов и запроса котировок, рассматриваются ФАС России и его территориальными органами в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, при этом, частью 17 указанной статьи 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при

рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Жалоба ООО «ЧОП «Аякс» признана соответствующей требованиям, установленным частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, и принята к рассмотрению.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольным органом в адрес Заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» направлено уведомление о поступлении жалобы (исх.№05-24/ВН-1011-6160 от 22.08.2014) и, о приостановлении открытого конкурса до рассмотрения жалобы по существу.

Указанным уведомлением у Заказчика истребованы документы, необходимые для рассмотрения жалобы.

Документы поступили своевременно и в полном объеме.

В отзыве на жалобу АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» пояснило следующее.

При проведении крупных международных и всероссийских спортивных мероприятий Автономное учреждение Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «ЮграМегаСпорт» должно обеспечить безопасность данных мероприятий в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Перед предоставлением Исполнителем дополнительного количества охранников (не менее 50 человек) в рамках проведения Заказчиком указанных мероприятий, Исполнитель и Заказчик заключают дополнительное соглашение, существенными условиями которого являются:

- срок оказания услуг по охране общественного порядка (определяется в соответствии с планом (сроком) проводимого спортивного мероприятия);
- цена услуг (определяется исходя из стоимости одного человека/часа охраны, указанного в Договоре и фактического количества часов работы);
- срок и порядок оплаты услуг (идентичны условиям, изложенным в основном договоре).

Следовательно, в цену контракта не входит привлечение указанной дополнительной охраны, в связи с чем каких либо дополнительных затрат не оговоренных контрактом победитель торгов не несет.

Ранее, данный вопрос был разъяснен АУ «ЮграМегаСпорт» по запросу ООО «ЧОП «Аякс» о разъяснении положений Документации.

Вопрос о возможности и необходимости применения оружия должен разрешаться самим охранником исходя из сложившейся ситуации. При этом при принятии решения, охранник должен неукоснительно соблюдать требования действующего законодательства РФ регламентирующие данные отношения.

Кроме того, подлежащие охране объекты, существенно заполняются людьми

лишь в период проведения спортивных мероприятий. В иные периоды в постоянном, неизменяемом состоянии не находится значительное количество людей.

АУ «ЮграМегаСпорт» при закупке товаров, работ, услуг руководствуются Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон от 18.07.2011 №223-ФЗ), Положением о закупке товаров, работ, услуг Автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «ЮграМегаСпорт» (далее по тексту – Положение о закупках), разработанным с учетом положений Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2.3 Положения о закупках устанавливаются требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Учреждением в документации о закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона от 18.07.2011 №223-ФЗ, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупках, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Указанные в документации о проведении конкурса №КЭ-001.14 определенные требования о предоставлении договора страхования ответственности Исполнителя за причинение вреда вследствие недостатков при оказании услуг на общий лимит ответственности в размере не менее 50000000,00 (Пятидесяти миллионов) рублей 00 копеек и предоставление до подписания договора в размере 10% начальной (максимальной) цены договора обеспечения исполнения договора, не нарушают требования Закона от 18.07.2011 №223-ФЗ и Положения о закупках.

В соответствии с частью 2 статьи 424 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

В соответствии с пунктом 2.1.18 проекта договора Документации о проведении конкурса в электронной форме №КЭ-001.14, в случае если Исполнитель, в течение десяти дней с момента получения от Заказчика предложения заключить дополнительное соглашение не подписывает его, либо если Сторонам по иным причинам не удастся урегулировать преддоговорные споры по заключению указанного дополнительного соглашения, Заказчик оставляет за собой право в одностороннем порядке отказаться от исполнения

настоящего договора.

В этом случае, в соответствии со ст. 450 Гражданского кодекса РФ данный договор считается расторгнутым по истечении 10 дней с момента получения Исполнителем соответствующего уведомления от Заказчика. При этом, Исполнитель не вправе требовать возмещения убытков, в том числе упущенной выгоды, вызванных таким отказом от исполнения договора.

Таким образом, данным пунктом предусмотрены право заказчика и порядок изменения условий договора. Реализация данного права основана на принципе свободы договора и не противоречит действующему законодательству РФ.

Предусмотрены также правовые последствия не достижения согласия по внесению изменений в договор – отказ от его исполнения Заказчиком.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 2 Закона от 18.07.2011 №223-ФЗ устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

На основании вышеизложенного, Автономное учреждение Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «ЮграМегаСпорт» при проведении конкурса на право заключения договора оказания услуг по охране объектов руководствуется Законом от 18.07.2011 №223-ФЗ.

По доводу исполнения контракта, Заявитель в своей жалобе не указывает, какую норму права нарушил Организатор торгов при установлении указанных требований и сроков. Указанные в документации о проведении конкурса №КЭ-001.14 требования и сроки не противоречат Закону от 18.07.2011 №223-ФЗ, Положению о закупках, другим федеральным законами и иным нормативными правовыми актами Российской Федерации и следовательно могут быть установлены Организатором торгов.

Так же считаем, что поскольку жалоба Заявителя не связана с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах и Заявитель не подал заявку на участие в рассматриваемых Торгах, в соответствии с ч.2 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», считаем что ООО «ЧОП «Аякс» является ненадлежащим заявителем по делу.

Заказчик просит признать жалобу ООО «ЧОП «Аякс» необоснованной

Полная позиция АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» изложена в отзыве на

жалобу (вх.№02-4761 от 26.08.2014).

Изучив материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

06.08.2014 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт), АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» (далее – Заказчик) размещено извещение №3140140557 открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» (далее – Конкурс).

Одновременно с извещением на официальном сайте размещена Конкурсная документация о проведении конкурса в электронной форме (№КЭ-001.14) на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» (далее – Конкурсная документация), регламентирующая процедуру проведения Конкурса.

Как следует из материалов, при проведении указанного Конкурса АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт», разработанном в соответствии с Законом о закупках, утверждено решением Наблюдательного совета АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт», протокол заочного голосования от 26.09.2013 №6/н.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки **вправе обжаловать в антимонопольный орган** в [порядке](#), установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, указанной нормой Закона установлен исчерпывающий перечень действий (бездействия) заказчика, которые вправе обжаловать в антимонопольный орган участник закупки, при этом обжалуемые действия

ответчика в настоящей жалобе в этом перечне не поименованы.

Поскольку в заседании Комиссии установлено отсутствие обстоятельств, перечисленных в части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссия приходит к выводу об отсутствии у антимонопольного органа оснований рассмотрения жалобы ООО ЧОП «ХОРС» по существу в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции. При этом, Заявитель вправе обжаловать оспариваемые действия Заказчика в судебном порядке.

Вместе с тем, Комиссией были установлены следующие обстоятельства при рассмотрении жалобы.

Из представленных документов следует, что жалоба подана на этапе подачи заявок.

ООО «ЧОП «Аякс» заявку на участие в Конкурсе не подавало.

Как было указано выше, Заявитель **оспаривает положения** Конкурсной документации.

Законом о защите конкуренции определены организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации (часть 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Положения этого закона распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (**часть 1 статьи 3** Закона о защите конкуренции).

Главой 4 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений, особенности заключения договоров с финансовыми организациями и порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых

является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии **частью 2 статьи 18.1** Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии **могут быть обжалованы** в антимонопольный орган **лицами, подавшими заявки на участие в торгах**, а в случае, если **такое обжалование** связано с **нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах**, также **иным лицом (заявителем)**, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, жалоба на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке **статьи 18.1** Закона о защите конкуренции **может быть подана:**

- во всех случаях, непосредственно участниками закупки;

- в случаях, если такое обращение связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, кроме участников закупки, лицами, чьи права и законные интересы затронуты.

Так как, ООО «ЧОП «Аякс» **не подавало заявку на участие** в Конкурсе, кроме того, **предметом жалобы**, поданной в антимонопольный орган, **является обжалование положений** Конкурсной документации.

В связи с этим, ООО «ЧОП «Аякс» **не является участником** Конкурса, **либо лицом, права и интересы которого затронуты**, и, следовательно, **не может обжаловать** Конкурсную документацию АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт».

На основании части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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](#) Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Порядком,

утвержденным Приказом ФАС России от 18.01.2013 №17/13,

решила:

Признать жалобу ООО «ЧОП «Аякс» от 19.08.2014 №1874-О на действия (бездействие) заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт», **необоснованной.**

***Примечание:** Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии

«-----»

Члены Комиссии:

«-----»

«-----»