05-16/7812 от 05.12.2019

РЕШЕНИЕ № 036-07/18.1-927/2019

по результатам рассмотрения жалобы ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НВ» на действия аукционной комиссии БУЗ ВО «ВОБ СМЭ» и БУ ВО «Агентство государственных закупок Воронежской области» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране БУЗ ВО «Воронежское областное бюро СМЭ» (номер закупки в ЕИС 31908427342)

02.12.2019 г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 02.12.2019

Решение в полном объеме изготовлено 05.12.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя-начальник отдела;

Сисева Н.И. - член Комиссии, ведущий специалист - эксперт,

Субботин С.Г. - член Комиссии, ведущий специалист - эксперт,

в присутствии представителя ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НВ»: <…>, в присутствии представителя БУЗ ВО «ВОБ СМЭ» <…>, в присутствии представителя БУ ВО «Агентства государственных закупок Воронежской области: <…>,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

14.11.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НВ» (далее - Заявитель) на действия БУЗ ВО «ВОБ СМЭ» (далее - Заказчик) и БУ ВО «Агентство государственных закупок Воронежской области» (далее – Организатор) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране БУЗ ВО «Воронежское областное бюро СМЭ» (номер закупки в ЕИС 31908427342) (далее – Аукцион).

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению. О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 17 часов 00 минут 02.12.2019 г.

По мнению Заявителя, Заказчиком и Организатором неправомерно была отклонена коллективная заявка ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НП», основываясь на отсутствие у последнего лицензии на осуществление частной охранной деятельности по определённым видам. Однако в составе коллективной заявки были представлены действующие лицензии Заявителя и ООО «ОП «Браслет К». В совокупности данные лицензии подтверждают наличие у коллективного участника всех необходимых лицензий.

Представители Заказчика и Организатора на заседании Комиссии с доводами жалобы не согласились, представили письменные и устные пояснения.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, руководствуясь требованиями Закона № 223-ФЗ, ч.ч. 16, 17, 20 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135-ФЗ), Комиссия Воронежского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ, 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 их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.
БУЗ ВО «Воронежское областное бюро СМЭ» является хозяйствующим субъектом, на который распространяется действие Закона № 223-ФЗ.
Положение о закупке бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Воронежское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» утверждено приказом Департамента здравоохранения Воронежской области от 20.12.2018 № 2604 (далее - Положение о закупке).
Согласно п. 10.6 Положения о закупке участник закупки, подавший заявку, не допускается к участию в закупке в случае непредставления:
- обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки, а также о соисполнителях в случае их наличия в заявке участника закупки, если требования к предоставлению документов о соисполнителях были установлены в документации о закупке;
- обязательной информации, предусмотренной требованиями документации о закупке;
- банковской гарантии, в случае, если заказчиком установлено требование об обеспечении заявки на участие в аукционе в электронной форме и Участник закупки выбрал такой способ обеспечения заявки.
Извещение о проведении аукциона № 31908427342 было размещено Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок 22.10.2019 года.
В единой информационной системе в составе Документации об аукционе в электронной форме на оказание услуг по охране БУЗ ВО «Воронежское областное бюро СМЭ» (далее – Документация) в п. 23.2 раздела 1.1 «Общие положения аукциона в электронной форме» указано, что участник закупки, подавший заявку на участие в аукционе в электронной форме, не допускается Комиссией к участию в аукционе в электронной форме в случае непредставления:
- обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки, а также о соисполнителях в случае их наличия в заявке участника закупки, если требования к предоставлению документов о соисполнителях были установлены в документации о закупке;
- обязательной информации, предусмотренной требованиями документации о закупке;
- банковской гарантии, в случае, если заказчиком установлено требование об обеспечении заявки на участие в аукционе в электронной форме и Участник закупки выбрал такой способ обеспечения заявки.
Согласно п. 16 раздела 1.2 «Информационная карта» Документации к участнику закупки предъявляются следующие требования: «Наличие у участника закупки действующей лицензии на осуществление частной охранной деятельности по следующим видам:
- защита жизни и здоровья граждан;
- охрана объектов и (или) имущества (в том числе при его транспортировке), находящихся в собственности, во владении, в пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении, за исключением объектов и (или) имущества, предусмотренных пунктом 7 настоящей части статьи 3 Федерального закона №2487-1 от 11.03.1992 г. «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»;

- охрана объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны, перечень видов которых устанавливается Правительством Российской Федерации, и (или) с принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию;
- консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств;
- обеспечение порядка в местах проведения массовых мероприятий;
- обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, за исключением объектов, предусмотренных пунктом 7 настоящей части статьи 3 Федерального закона №2487-1 от 11.03.1992 г. «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»;
- охрана объектов и (или) имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, за исключением объектов, предусмотренных частью третьей статьи 11 Федерального закона №2487-1 от 11.03.1992 г. «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации».

Представители Заказчика и Организатора в письменных возражениях и устно, на заседании Комиссии, пояснили, что у Заявителя отсутствует лицензия на определённые виды частной охранной деятельности. При этом, по мнению Заявителя и Организатора, договор простого товарищества, заключенный между ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НП» и ООО «ОП «Браслет К» и приложенный в составе заявки, определяет, что Заявитель будет осуществлять деятельность на которую он не имеет лицензии.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно ч. 5 ст. Закона № 223-ФЗ участником закупки является 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.

В соответствии с письмом Минэкономразвитя России от 30.10.2015 г. № Д28и-3153 исходя из буквального толкования части 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ в любой закупке может участвовать несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей на стороне одного участника закупки, которые будут рассматриваться как коллективные участники.

Согласно статье 308 ГК РФ в обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Недействительность требований кредитора к одному из лиц, участвующих в обязательстве на стороне должника, равно как и истечение срока исковой давности по требованию к такому лицу, сами по себе не затрагивают его требований к остальным этим лицам. В случаях, предусмотренных законом, иными

правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.
Закон № 223-ФЗ (часть 5 статьи 3) определяет возможность множественности лиц в обязательстве, устанавливая, что участником закупки может быть несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки.
При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участниками закупки выступают несколько лиц (далее - группа лиц).
Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятое юридическое лицо, выступающее в составе группы лиц.
Согласно позиции Верховного суда РФ, выраженной в определении от 26.12.2016 г. № 305-АД16-17242, если участником закупки выступает несколько лиц (группа лиц), требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться в совокупности к такой группе лиц, а не к отдельно взятому ее участнику. Установление заказчиком требований к отдельным лицам, входящим в состав коллективного участника закупки, равно как и отсутствие требований к такому участнику, противоречит правовому смыслу коллективного участника закупки, а также целям и принципам Закона о закупках и нарушает положения частей 5, 6 статьи 3 упомянутого закона.
В распоряжении Комиссии имеется коллективная заявка ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НП» и ООО «ОП «Браслет К». К данной заявке приложены лицензии на осуществление частной охранной деятельности. Данные лицензии, в совокупности, соответствуют требованиям, предъявляемыми Документацией, что позволяет Комиссии сделать вывод о соответствии указанной коллективной заявки требованиям Документации и Положению о закупке.
Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком – БУЗ ВО «ВОБ СМЭ» и Организатора - БУ ВО «Агентство государственных закупок Воронежской области» были допущены нарушения части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ и п. 10.6 Положения о закупке и п. 23.2 раздела 1.1 Документации, выразившееся в предъявлении к участнику закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, а именно требований о наличии всех лицензий на осуществление частной охранной деятельности, при наличии в коллективной заявке лицензии ООО «ОП «Браслет К».
Доводы Заказчика и Организатора о распределении обязанностей, согласно договору простого товарищества, признаётся Комиссией необоснованным, так как действующим законодательством не предусмотрена обязанность лиц заключать какие-либо договоры для подачи коллективной заявки.
На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Воронежского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп НП» на действия на действия аукционной комиссии БУЗ ВО «ВОБ СМЭ» и БУ ВО «Агентство государственных закупок Воронежской области» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране БУЗ ВО «Воронежское областное бюро СМЭ» (номер закупки в ЕИС 31908427342)

обоснованной.

2. На основании п. 3.1 ч.1 ст. 23 Закона о защите конкуренции выдать заказчику - БУЗ ВО «ВОБ СМЭ» предписание об устранении допущенных нарушений путем аннулирования протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме от 08.11.2019 г. (номер закупки в ЕИС 31908427342) и проведения повторного рассмотрения заявок в соответствии с действующим законодательства.

3. Передать материалы настоящего дела соответствующему должностному лицу Управления федеральной антимонопольной службы по Воронежской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Резолютивная часть объявлена - 02.12.2019 года.

Решение изготовлено в полном объеме - 05.12.2019 года.

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

Председатель Комиссии А.В. Логошин

Члены комиссии Н.И. Сисева

С.Г. Субботин