

РЕШЕНИЕ № 8-01/91

по делу № 027/01/18.1-86/2019

29 апреля 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...> ,

в присутствии представителей:

- ФГБНУ «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства» - <...> (доверенность от 01.01.2019 № 12),

- ООО ЧОО «Интерлок-Амур» - <...> (доверенность от 16.04.2019),

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Интерлок-Амур» на действия Федерального государственного бюджетного научного учреждения «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства», материалы дела **№ 027/01/18.1-86/2019**,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО ЧОП «Интерлок-Амур» на действия Федерального государственного бюджетного научного учреждения «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства» при проведении открытого аукциона на оказание услуг по охране объектов и имущества, находящегося в оперативном управлении ФГБНУ «ДВ НИИСХ» и обеспечения пропускного режима (прохода лиц, проезда транспортных средств, визуальный осмотр проноса и провоза вещей) на территории ФГБНУ «ДВ НИИСХ» в период с 03 мая 2019 по 02 мая 2020 года.

Из жалобы заявителя следует, что участнику согласно закупочной документации необходимо представить выписку из реестра членов саморегулируемой организации. При этом для лиц, осуществляющих охранную деятельность, действующим законодательством не предусмотрено обязательное членство частной охранной организации в саморегулируемой организации. Заказчику направлен запрос о даче разъяснений по вопросу обоснованности указанного требования. В разъяснении заказчик подтвердил необходимость предоставления выписки из реестра членов саморегулируемой организации, что является ограничением конкуренции.

В заседании Комиссии представитель общества доводы жалобы поддержал в полном объеме.

Организатор закупки в представленном отзыве и его представитель в заседании комиссии согласились с доводами жалобы, пояснив, что требование у участников закупки предоставления выписки из реестра членов саморегулируемой организации является ошибкой, организатором закупки проведена работа по устранению данного пункта из документации.

В заседании комиссии объявлялся перерыв до 14 час. 00 мин. 29.04.2019.

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 лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

Частью 2 этой же статьи установлено, что 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.

В силу пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случае 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.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, 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).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 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 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 их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

18.03.2018 ФГБНУ «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907704782 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов и имущества, находящегося в оперативном управлении ФГБНУ «ДВ НИИСХ» и обеспечения пропускного режима (прохода лиц, проезда транспортных средств, визуальный осмотр проноса и провоза вещей) на территории ФГБНУ «ДВ НИИСХ» в период с 03 мая 2019 по 02 мая 2020 года, аукционная документация.

Срок подачи заявок на участие в закупке установлен до 10.04.2019, рассмотрение заявок – 10.04.2019, дата подведения итогов - 16.04.2019. Начальная (максимальная) цена договора – 2653200,00 руб.

В установленный срок на участие в аукционе поданы заявки ООО ЧОО «Центр безопасности», ООО ЧОО «Монолит» (протокол от 10.04.2018).

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ непосредственно в закупочной документации в числе прочего должны быть отражены 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, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

Согласно аукционной документации вторая часть заявки на участие в аукционе, в числе прочего, должна содержать декларацию соответствия участника аукциона

требованиям: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки: документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям: выписка из реестра членов саморегулируемой организации наличие лицензии на осуществление частной охранной деятельности с приложением перечня разрешенных видов охранных услуг.

По определению, данному в абзаце первом статьи 1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон об охранной деятельности), частная 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.

Согласно пункту 1 статьи 1 Закона об охранной деятельности частная охранная организация - организация, специально учрежденная для оказания охранных услуг, зарегистрированная в установленном законом порядке и имеющая лицензию на осуществление частной охранной деятельности.

Статьей 11 Закона об охранной деятельности установлено, что оказание охранных услуг разрешается только организациям, специально учреждаемым для их выполнения и имеющим лицензию, выданную органами внутренних дел.

Предоставление лицензий на осуществление частной охранной деятельности производится федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере частной охранной деятельности, или его территориальным органом. 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 (ст. 11.2).

Наличие свидетельства, подтверждающего членство в саморегулируемой организации в области частной охранной деятельности, для осуществления охранной деятельности законом не предусмотрено.

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

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 формировать предмет закупки 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.

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 (ч. 5 ст. 3).

В силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Пунктом 5 раздела 5 Положения о закупке ФГБНУ «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства» установлено, что установленные заказчиком требования к участникам закупки не должны приводить к необоснованному ограничению конкуренции.

Вместе с тем, установление приведенного требования к участникам аукциона ограничивает количество потенциальных участников и противоречит требованиям закона.

В этой связи указание в аукционной документации требования к участнику о том, что участник должен представить выписку из реестра саморегулируемой организации, является нарушением указанных выше норм Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, действия организатора торгов, установившего указанное требование в аукционной документации, ограничивают количество участников аукциона, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Поскольку допущенное нарушение повлияло на результат аукциона, комиссия полагает необходимым выдать организатору аукциона предписание об устранении допущенных нарушений.

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Интерлок-Амур» на действия Федерального государственного бюджетного научного учреждения «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства» при проведении открытого аукциона на оказание услуг по охране объектов и имущества, находящегося в оперативном управлении ФГБНУ «ДВ НИИСХ» и обеспечения пропускного режима (прохода лиц, проезда транспортных средств, визуальный осмотр проноса и провоза вещей) на территории ФГБНУ «ДВ НИИСХ» в период с 03 мая 2019 по 02 мая 2020 года (извещение № 31907704782) обоснованной.

2. Признать действия Федерального государственного бюджетного научного учреждения «Дальневосточный научно-исследовательский институт сельского хозяйства» при проведении указанной закупки 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. Выдать ФГБНУ «ДВ НИИСХ» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

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