

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ № 105

16 января 2009 года

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

И.П.Соколова – руководитель Калининградского УФАС России;

члены Комиссии:

Л.А.Григорьева – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы,

Ж.В.Жерманова - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы,

Т.А.Каткова – ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы,

в присутствии представителей

- ООО «ЧОП «Альбатрос-Страж» Сорокина Д.В. – по доверенности;

- Конкурсного агентства Калининградской области Денисенко О.В. – по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «ЧОП «Альбатрос-Страж» (далее – Заявитель) на действия аукционной комиссии Конкурсного Агентства Калининградской области (далее – Заказчик) при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по охране: лот № 2 - ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» в 2009 году; лот № 3 – ГУК «Калининградский областной историко-художественный музей» в 2009 году и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калининградского УФАС России поступила жалоба Заявителя о нарушениях в действиях аукционной комиссии уполномоченного органа - Конкурсного Агентства Калининградской области в части отказа в допуске к участию в аукционе ООО «ЧОП «Альбатрос-Страж» на основании п. 2 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов - несоответствия требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 Закона о размещении заказов, а именно, несоответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом контракта по лотам №№ 1-3 на основании Постановления Правительства РФ от 14.08.1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной и негосударственной (частной) сыскной деятельности» о соответствии участника размещения заказа положениям Федерального Закона от 14.04.1999 г. № 77-ФЗ «О ведомственной охране».

В обосновании своих требований Заявитель привел следующие доводы:

1. Несмотря на то, что объекты ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» и ГУК «Калининградский областной историко-художественный музей» на аукционе на право заключения контракта шли отдельными лотами, протокол от 22 декабря 2008 г. № оа-08057-у/01 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе составлен сразу на три объекта (лота).

2. В протоколе от 22 декабря 2008 г. № оа-08057-у/01 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе обоснованием отказа приводится Постановление Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 № 587.

Согласно Постановления Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной

деятельности» музеи, библиотеки, архивы, историко-культурные и природные заповедники, архитектурно-мемориальные комплексы государственного и республиканского значения подлежат государственной охране.

Такой объект, как ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» и ГУК «Калининградский областной историко-художественный музей», являются государственными учреждениями, но не являются государственными учреждениями государственного значения.

3. В протоколе от 22 декабря 2008 г. № оа-08057-у/01 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе Заказчик ссылается на Федеральный Закон № 77-ФЗ от 14.04.1999 г. «О ведомственной охране».

Так как данный музей не включен в перечень объектов, подлежащих обязательной государственной охране, и руководствуясь ст. 7 Федерального Закона № 2487-1 от 11.03.1992 г. «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», Заявитель считает, что применение Федерального Закона № 77-ФЗ от 14.04.1999 г. «О ведомственной охране» в данном аукционе не уместно.

Согласно ч. 1 ст. 8 Закона о размещении заказов участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта (любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала) из вышеперечисленного следует, что при объявлении аукциона Заказчик должен был руководствоваться данной статьей Закона о размещении заказов.

Представители аукционной комиссии не признали нарушений, указанных в жалобе, и сообщили:

1. В соответствии с ч. 3 ст. 36 Закона о размещении заказов, на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе. Закон не содержит требования о составлении протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе по каждому лоту отдельно.

2. ООО «ЧОП «Альбатрос-Страж» было отказано в допуске к участию в открытом аукционе в связи с несоответствием участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом государственного контракта. Согласно ч. 1 ст. 36 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным ст. 11 Закона о размещении заказа.

В случае несоответствия требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе (п. 2 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов).

3. Конкурсным агентством Калининградской области был объявлен открытый аукцион на право заключения государственных контрактов по оказанию услуг по охране:

лот № 1 - ГУК «Калининградский областной музей янтаря» в 2009 году;

лот № 2 - ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» в 2009 году;

лот № 3 - ГУК «Калининградский областной историко-художественный музей» в 2009 году.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности» утвержден перечень объектов, подлежащих обязательной государственной охране, среди которых поименованы музеи государственного и республиканского значения.

Статьей 11 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» предусмотрено, что охранная деятельность предприятий, осуществляющих детективную и охранную деятельность не распространяется на объекты, подлежащие государственной охране, перечень которых утвержден вышеназванным постановлением Правительства Российской Федерации.

В силу положений ст. 13 Федерального закона от 26.05.1996 г. № 54-ФЗ «О музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации» музейные предметы и музейные коллекции, находящиеся в собственности субъектов Российской Федерации, входят в состав государственной части Музейного фонда Российской Федерации. Таким образом, музеи,

владеющие музейными коллекциями и музейными предметами, включенными в состав государственной части Музейного фонда Российской Федерации, обладают статусом государственного значения, несмотря на то, что они являются областными учреждениями и финансируются за счет средств бюджета Калининградской области.

Кроме того, ГУК «Калининградский областной музей янтаря» и ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» переданы на хранение музейные предметы и музейные коллекции, входящие в состав государственной части Музейного фонда Российской Федерации и являющиеся государственной собственностью Российской Федерации.

В силу ст. 16 Федерального закона от 26.05.1996 г. № 54-ФЗ «О музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации» государственные музеи и иные учреждения культуры, которым переданы в оперативное управление либо на хранение на иных основаниях музейные предметы и музейные коллекции, включенные в состав государственной части Музейного фонда Российской Федерации и находящиеся в собственности как Российской Федерации, так и в собственности субъектов Российской Федерации, обязаны обеспечить физическую сохранность и безопасность музейных предметов и музейных коллекций.

4. Учитывая вышеизложенное, в аукционную документацию на основании ст. 11 Закона Российской Федерации от 13.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» было включено положение об обязательном наличии у участника размещения заказа полномочий по осуществлению государственной охраны в виде требования о соответствии участника размещения заказа положениям Федерального Закона от 14.04.1999 г. № 77-ФЗ «О ведомственной охране» (пункт 12 Информационной карты аукционной документации).

ООО «Частное охранное предприятие «Альбатрос-Страж» не обладает в силу положений законодательства Российской Федерации, регулирующего вопросы охранной деятельности, правами по осуществлению государственной охраны объектов и не соответствует требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (Закон Российской Федерации от 13.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», Постановление Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности») к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом торгов. На основании п. 2 ч. 1 ст. 12, п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов ООО «ЧОП «Альбатрос-Страж» обоснованно было отказано в допуске к участию в открытом аукционе.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки, Комиссия установила:

1. Агентство главного распорядителя средств бюджета Калининградской области (заказчик) в соответствии с Постановлением Правительства Калининградской области от 11.05.06 № 316 «О мерах по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Калининградской области» уполномочило Конкурсное агентство Калининградской области (уполномоченный орган) на проведение открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на оказание услуг по охране государственных учреждений Калининградской области по следующим лотам:

лот № 1 - ГУК «Калининградский областной музей янтаря» в 2009 году;

лот № 2 - ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» в 2009 году;

лот № 3 - ГУК «Калининградский областной историко-художественный музей» в 2009 году.

Объектами охраны по лотам 1, 2, 3 являлись государственные учреждения культуры (музеи), которые согласно Постановления Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности» подлежат государственной охране.

Конкурсное агентство при разработке аукционной документации руководствовалось вступившим в силу вышеназванным Постановлением и вступившим в силу 15.08.2008 г. Постановлением тринадцатого арбитражного апелляционного суда, который установил следующее:

- ст. 11 Закона Российской Федерации от 13.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» предусмотрено, что охранная деятельность предприятий, осуществляющих частную детективную и охранную деятельность, не распространяется на объекты, подлежащие государственной охране, перечень которых утверждается Правительством

Российской Федерации.

Такой перечень утвержден в приложении 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности». В указанный перечень входят, в том числе, музеи, библиотеки, архивы, историко-культурные и природные заповедники, архитектурно-мемориальные комплексы государственного и республиканского значения.

- из письма директора ГУК «Калининградский областной музей янтаря» от 26.06.08 г. № 152, Приказов Федерального агентства по культуре и кинематографии от 07.12.07 г. № 665, от 19.03.08 г. № 132 следует, что учреждениями культуры «Калининградский областной музей янтаря» и «Калининградский областной музей «Художественная галерея» переданы музейные предметы и музейные коллекции, включенные в государственную часть Музейного фонда Российской Федерации.

- согласно письму директора ГУК «Калининградский областной историко-художественный музей» от 26.06.08 г. № 208 в Министерство культуры РФ переданы документы о включении в состав Музейного фонда РФ музейных предметов и музейных коллекций, находящихся в указанном музее.

- следовательно, музеи, владеющие музейными коллекциями и музейными предметами, которые включены в состав государственной части Музейного фонда РФ, обладают статусом государственного значения, несмотря на наличие в их названии слова «областной» и финансирования этих музеев за счет средств субъекта Российской Федерации.

Исходя из вышесказанного и на основании ст. 11 Закона Российской Федерации от 13.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» - охранная деятельность не распространяется на объекты, подлежащие государственной охране, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации.

Так как, в соответствии с ч. 1 ст. 36 закона о размещении заказов, аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 Закона о размещении заказов, в действиях аукционной комиссии не выявлено нарушений ч. 1 ст. 36, ч. 2 ст. 12 Закона о размещении заказов. ООО «Частное охранное предприятие «Альбатрос-Страж» было отказано в допуске к участию в аукционе правомерно.

2. При составлении аукционной документации, в п. 12 Информационной карты Заказчик установил требование к участнику размещения заказа о его соответствии требованиям Федерального закона от 14.04.1999 г. № 77-ФЗ «О ведомственной охране».

Согласно ст. 1 вышеназванного Закона, ведомственная охрана – совокупность создаваемых имеющими право на создание ведомственной охраны федеральными органами исполнительной власти и организациями органов управления, сил и средств, предназначенных для защиты охраняемых объектов от противоправных посягательств.

На основании ст. 8 этого же Закона ведомственная осуществляет защиту охраняемых объектов, являющихся государственной собственностью и находящихся в сфере ведения соответствующих федеральных органов исполнительной власти.

Таким образом, к объектам ведомственной охраны не относятся музеи и находящиеся в них музейные ценности.

Объектами охраны по лотам 1, 2, 3 являлись государственные учреждения культуры, которые согласно Постановления Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности» подлежат государственной охране.

Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации в Письме от 18.01.2008 г. № Д04-93 «По вопросу разъяснений, связанных с применением Федерального закона от 21.07.2005 г. № ФЗ-94» дает следующие разъяснения:

- в соответствии с Федеральным законом от 27.05.1996 г. № 57-ФЗ «О государственной охране» государственную охрану осуществляют органы государственной охраны. В обеспечении безопасности объектов государственной охраны и защиты охраняемых объектов в пределах своих полномочий участвуют органы федеральной службы безопасности, органы внутренних дел Российской Федерации и внутренние войска Министерства внутренних дел Российской Федерации.

Федерации, органы внешней разведки Российской Федерации, Вооруженные силы Российской Федерации и иные государственные органы обеспечения безопасности;

- в соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 55 Закона о размещении заказов, заказчик вправе осуществлять размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться только органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями.

- исключительные полномочия государственных унитарных предприятий должны быть установлены законом или нормативным правовым актом Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации.

- в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 19.07.2004 г. № 927 «Вопросы Министерства внутренних дел Российской Федерации» в соответствии с законодательством Российской Федерации к основным задачам МВД России относится организация государственной охраны имущества и организаций.

Таким образом, только в положении МВД России закреплена государственная охрана имущества и организаций.

Принимая во внимание, что объекты охраны по лотам 1, 2, 3 входят в перечень объектов, подлежащих государственной охране, но не подлежащих ведомственной охране, ГУК «Калининградский областной музей янтаря» и ГУК «Калининградский областной музей «Художественная галерея» вправе заключать муниципальные контракты на оказание услуг по охране объектов с подразделениями вневедомственной охраны при органах внутренних дел Российской Федерации.

Таким образом, п. 12 Информационной карты аукционной документации устанавливает требование к участникам размещения заказа, не предусмотренное действующим законодательством, что является нарушением ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов (кроме указанных в частях 1-3 настоящей статьи требований, Правительство Российской Федерации, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа).

На основании вышеизложенного и руководствуясь ч.ч. 1, 2, 4 ст. 57 и на основании ч. 5 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Частное охранное предприятие «Альбатрос-Страж» признать необоснованной.
2. Уполномоченный орган - Конкурсное Агентство Калининградской области признать нарушившим ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов, в части включения в п. 12 Информационной карты аукционной документации требований, не предусмотренных частями 1-3 настоящей статьи.
3. Уполномоченному органу - Конкурсному Агентству Калининградской выдать предписание о внесении изменений в аукционную документацию в случае принятия решения о повторном размещении заказа, обеспечив ее соответствие требованиям Закона о размещении заказов.
4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности виновное должностное лицо уполномоченного органа – Конкурсного Агентства Калининградской области.

В соответствии с ч. 9 ст. 60 Закона о размещении заказов, решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Руководитель Калининградского УФАС России

И.П.Соколова

Члены комиссии:

Заместитель руководителя –

начальник отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы

Калининградского УФАС России

Л.А.Григорьева

Старший государственный инспектор

отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы

Калининградского УФАС России

Ведущий специалист-эксперт

отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы

Калининградского УФАС России

Ж.В.Жерманова

Т.Л.Каткова