

Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Закупка № **СОМ11082100006**

Заявитель жалобы (участник закупки):

Общество с ограниченной ответственностью «Частное охранное предприятие «Крона-Р» (ООО «ЧОП «Крона-Р»)

ИНН7702809853 ОГРН 1137746170814

Юридический адрес: 129110, ГОРОД МОСКВА, УЛ. ЩЕПКИНА, Д. 47, СТР. 1, ПОДВАЛ, ПОМ VI КОМ.15/2,15/3 Адрес электронной почты:

Контактное лицо

«29» сентября 2021 г.

Лицо, чьи действия обжалуются (Заказчик/Организатор): ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО БАНК

"ФИНАНСОВАЯ КОРПОРАЦИЯ ОТКРЫТИЕ" (ПАО Банк «ФК ОТКРЫТИЕ»)

Юридический адрес: 115114, Москва г, Летниковская ул, дом № 2, строение 4.

Адрес электронной почты: zakupki@OPEN.RU

Жалоба на действия заказчика при проведении закупки № СОМ11082100006

Общие положения:

«11» августа 2021г на сайте Единой электронной торговой площадки (АО «ЕЭТП»), по адресу в сети «Интернет»: <https://com.roseltorg.ru/>. Было размещено извещение и документация о проведении закупки. Предмет закупки: «Запрос котировок в электронной форме, на право заключения договора на оказание охранных услуг пультовой охраны и технического обслуживания объектов Банка, оборудованных системами охранно-тревожной сигнализации в г. Москва и Московская область. 1)Техническая охрана объектов банка Москва и Московская обл. 2) Техническое обслуживание ТСБ на объектах банка в г. Москва и Московская обл., лот 1: Оказание охранных услуг пультовой охраны и технического обслуживания объектов Банка, оборудованных системами охранно-тревожной сигнализации в г. Москва и Московская область. 1)Техническая охрана объектов банка Москва и Московская обл. 2)Техническое обслуживание ТСБ на объектах банка в г. Москва и Московская обл.».

Заказчиком является: ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО БАНК "ФИНАНСОВАЯ КОРПОРАЦИЯ ОТКРЫТИЕ" Место нахождения: 115114, Москва г, Летниковская ул, дом № 2, строение 4. Адрес электронной почты: zakupki@OPEN.RU

Организатором процедуры является: ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО БАНК "ФИНАНСОВАЯ КОРПОРАЦИЯ ОТКРЫТИЕ"

Форма торгов: Запрос котировок

Нормативный документ, в соответствии с которым проводится закупка -ПОЛИТИКА ЗАКУПОК ПАО Банк «ФК Открытие» ПТК-196 УТВЕРЖДЕНО Наблюдательным советом ПАО Банк «ФК Открытие» Протокол от 29.03.2019 №05/19 Приложение к Приказу от 17.04.2019 №528 (далее-Политика).

22 сентября 2021 года был оформлен Протокол Подведения итогов процедуры № СОМ11082100006 (далее-Протокол). Пунктом 5.2. Протокола было принято решение отказать в допуске к участию в процедуре и признать несоответствующими требованиям документации заявки участника - ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ

ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЧАСТНОЕ ОХРАННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "КРОНА-Р" ИНН/КПП7702809853/770201001 ОГРН 1137746170814. Решение: «отклонить заявку участника на основании п.5.4.1 Политики закупок ПАО Банк «ФК Открытие», в связи с несоответствием установленным Заказчиком в документации закупки требованиям к участникам процедуры закупки, а именно п.9.7. Документации закупки "Возможность выполнения комплекса работ по исполнению Договора без привлечения субподрядных организаций". Комиссия решила признать закупку несостоявшейся на основании п. 8.2.3. Политики, так как все заявки кроме одной отклонены. По результатам подведения итогов заключить договор с ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ ЧАСТНАЯ ОХРАННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ "ГОЛЬФСТРИМ СЛУЖБА ОХРАНЫ", предложившего цену контракта 23 376 412,80 RUB (двадцать три миллиона триста семьдесят шесть тысяч четыреста двенадцать рублей восемьдесят копеек).

Считаем такое решение незаконным, нарушающим права участника -ООО ЧОО «Крона-Р» и подлежащим отмене по следующим основаниям:

Правовой статус Заказчика/Организатора закупки

В соответствии со списком лиц, оказывающих существенное (прямое или косвенное) влияние на решения, принимаемые органами **управления** ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ", опубликованном на официальном сайте Банка в сети Интернет 99,999999999999998% акций Банка принадлежит Центральному банку Российской Федерации (Банку России), имущество которого является федеральной собственностью (статья 2 Закона о Банке России).

Несмотря на тот факт, что имущество Банка России является федеральной собственностью, он самостоятельно осуществляет владение, пользование и распоряжение этим имуществом, имеет собственные доходы, используя это имущество и доходы на те цели, ради достижения которых он создан (статья 2 Закона о Банке России).

При этом Банк России осуществляет такие публично-властные полномочия, как установление правил осуществления расчетов в Российской Федерации и правил проведения банковских операций; государственная регистрация кредитных организаций, выдача им лицензий на осуществление банковских операций, приостановление и отзыв лицензий; банковский надзор; регистрация эмиссии ценных бумаг кредитными организациями в соответствии с федеральными законами; организация и осуществление валютного регулирования и контроля и т.д. (статья 4 Закона о Банке России).

Таким образом, Банк России относится к создаваемым государством учреждениям, средства которого хотя и находятся в государственной собственности, но которое, во-первых, самостоятельно распоряжается этими средствами, употребляя их на определяемые государством цели; во-вторых, имущественно обособлен от единой кассы (т.е. бюджета), за счет которой финансируется деятельность всех других органов государства; в-третьих, имеет самостоятельный источник доходов либо в виде доходов от использования закрепленного за ним имущества, либо в виде особых платежей, не являющихся налоговыми доходами бюджета какого-либо публично-правового образования; в-четвертых, осуществляет возложенные на них государством публично-властные полномочия.

Таким образом, Банк России, владея федеральным имуществом, имея особый конституционно-правовой статус и осуществляя определенные Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, соответствующие функции, которые по своей правовой природе относятся к функциям государственного органа, исполняемым публичным юридическим лицом, которое действует от имени и в интересах Российской Федерации, основаны на положениях законодательства Российской Федерации и соответствуют

правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, отраженной в его Определениях от 14.12.2000 N 268-О, от 15.01.2003 N 45-О.

В свою очередь, статусом государственного банка в соответствии со статьей 2, статьей 83 Закона о Банке России наделен только сам регулятор, уставной капитал и иное имущество которого являются федеральной собственностью. Иных кредитных организаций, наделенных статусом государственного банка на территории Российской Федерации не имеется.

В связи с вышеизложенным, учитывая, что в уставном капитале ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ" контрольный пакет акций (99,9%) принадлежит Банку России, имущество которого является федеральной собственностью, положения Закона о закупках распространяются на деятельность ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ" по закупке товаров, работ и услуг.

Таким образом, у антимонопольного органа имеются правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Правовое обоснование обжалования:

В соответствии с пунктом 1 части 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, закупочной 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 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в

соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Организатора закупки регламентируется Политикой закупок ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ", утвержденная Наблюдательным советом 26.03.2019 (Протокол от 29.03.2019 N05/19). Политика закупок ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ" размещена в публичном доступе на сайте ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ". Политика закупок ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ" (Далее-Политика) является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В соответствии с п. 2.1.1. Политики, регулирование закупочной деятельности осуществляется в целях: – развития добросовестной конкуренции претендентов, участников процедур закупки; – приобретения продукции по цене/качеству и на условиях, наиболее выгодных на рынке, и у лучших контрагентов для Заказчика на рынке данной продукции; – обеспечения целевого и эффективного использования денежных средств.

В соответствии с п. 2.2.1. Политики, при закупке продукции Заказчик руководствуется в том числе и принципами равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к претендентам, участникам процедуры закупок.

В соответствии с п. 5.1.2. Политики, в документации закупки должны быть установлены параметры определения и предельные показатели достаточности и необходимости обладания участниками указанными ресурсами и характеристиками для выполнения предполагаемого договора, позволяющие однозначно определить соответствие или несоответствие участника процедуры закупки установленным требованиям.

11.08.2021 в адрес ООО «ЧОП Крона-Р» (ГК ДЕЛЬТА) поступило электронное письмо от отдела Закупок ПАО Банк "Финансовая Корпорация Открытие" с предложением принять участие в процедуре закупки. Извещение о проведении процедуры опубликовано на сайте <https://com.roseltorg.ru/>. Номер процедуры: COM11082100006 <https://www.roseltorg.ru/procedure/> COM11082100006. (эл копия переписки прилагается). Предложение было принято. Участник начал процесс подготовки документов. В процессе изучения текста документации закупки, договора и технического задания, Участник закупки обнаружил следующие противоречия:

- В разделе 9.7. документации закупки, в качестве одного из требований к участнику указано: «Возможность выполнения комплекса работ по исполнению Договора без привлечения субподрядных организаций».
- При этом в тексте договора, который является приложением к документации закупки, в п. 2.4. четко указано: «Охрана вправе: 2.4.1. Заказчик доверяет Охране заключать от имени и за счет Охраны договоры на оказание услуг по реагированию (охране) на объекты Заказчика, принадлежащие ему на праве собственности, хозяйственного ведения или на другом установленном в законе праве, с организациями и учреждениями, имеющими право осуществлять данный вид деятельности и оплачивать услуги, связанные с исполнением данного поручения. При этом Охрана отвечает за действия привлеченных ею по договорам третьих лиц, как за свои собственные».
- Более того, в тексте Договора имеется п. 2.1.2.: «В соответствии с Порядком реагирования (Приложение № 4 к Договору), оформляемым на каждый Объект по отдельности, оповещать привлеченных Охраной третьих лиц (частные

охранные организации (ЧОО) и/или полицию), Заказчика и/или его уполномоченных лиц о поступивших сообщениях с Объекта».

- В техническом задании указан запрет на привлечение третьих лиц только в процессе оказания услуг по техническому обслуживанию ТСБ на объектах банка. Аналогичного запрета на привлечение третьих лиц при осуществлении технической охраны объектов банка техническое задание не содержит.

Таким образом, буквальное толкование вышеуказанных положений документации закупки, технического задания и договора выявляет противоречие между запретом участника закупки привлекать соисполнителей для целей охраны объектов Заказчика и его правом привлекать субподрядные ЧОО без каких-либо ограничений.

Принимая во внимание, что Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации неоднократно отмечала, что установление требований о выполнении контракта лично, без привлечения субподрядчиков, отвечающих потребностям и интересам заказчика, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки, в целях исключения двойного толкования и максимально корректного заполнения документов на участие, Участник закупки в ответ на приглашение принять участие в закупке, направил электронное письмо с просьбой разъяснить вышеуказанные противоречия в документации закупки и прояснить возможность привлечения субподрядчиков.

16 августа 2021 года в адрес Участника поступило электронное письмо от эксперта отдела операционных закупок финансового департамента Банка «Открытие» Надежды Тарасовой следующего содержания: «В соответствии с ТЗ услуги ТО выполняются без привлечения субподрядных организаций, а **оказание услуг по ПЦН допускается с привлечением субподрядчиков. Следовательно, возможно рассмотрение заявки с предоставлением Плана привлечения субподрядчиков (Приложение №1 к Анкете) только в части услуг по ПЦН**» (электронная копия переписки прилагается).

В связи с полученными разъяснениями, Участник закупки заполнил Приложение № 1 к Анкете ПЛАН ПРИВЛЕЧЕНИЯ СУБПОДРЯДЧИКОВ и указал информацию о том, что он планирует привлекать Общество с ограниченной ответственностью «Частное охранное предприятие «Троян-Пультовая охрана», в целях оказания услуг по технической охране объектов Банка.

На основании полученных разъяснений, Участник закупки подготовил ПЛАН ПРИВЛЕЧЕНИЯ СУБПОДРЯДЧИКОВ (СОИСПОЛНИТЕЛЕЙ) И РАСПРЕДЕЛЕНИЯ ВИДОВ И ОБЪЕМОВ поставки товаров / выполнения работ / оказания услуг МЕЖДУ УЧАСТНИКОМ ПРОЦЕДУРЫ ЗАКУПКИ И субподрядчиками / соисполнителями (Приложение № 1 к Анкете Участника закупки). В качестве соисполнителя услуги по охране объектов Заказчика, Участник закупки указал Общество с ограниченной ответственностью «Частное охранное предприятие «Троян-Пультовая охрана». Обращаем внимание антимонопольного органа, что соисполнитель привлекается только для оказания услуг технической охраны объектов банка на территории Москвы и Московской области. Привлечение субподрядчиков к оказанию услуг по техническому обслуживанию объектов банка не планировалось.

Считаем, что оспариваемое решение о недопущении участника закупки к процедуре закупки по основаниям несоответствия установленным Заказчиком в документации закупки требованиям: возможность выполнения комплекса работ по исполнению Договора без привлечения субподрядных организаций, нарушает право участника и противоречит требованиям ч.1 ст. 6 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", а так же общим принципам закупок, зафиксированным в Политике Банка

На основании выше изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

ПРОСИМ:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной.
2. Приостановить процедуру торгов на время рассмотрения настоящей жалобы до вынесения решения по существу.
3. Приостановить заключение договора с ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ ЧАСТНАЯ ОХРАННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ "ГОЛЬФСТРИМ СЛУЖБА ОХРАНЫ».
4. Выдать предписание об отмене решения комиссии по закупке, изложенное в Протоколе подведения итогов процедуры СОМ11082100006 от 22.09.2021года.
5. Выдать предписание о допуске к участию в процедуре и признать участником процедуры ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЧАСТНОЕ ОХРАННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "КРОНА-Р".

Генеральный директор
ООО «ЧОП Крона-Р»

Приложение:

1. Документация закупки
2. Договор
3. Техническое задание
4. Заявка Участника
5. План привлечения субподрядчика(приложение к Заявке)
6. Протокол подведения итогов процедуры СОМ11082100006 от 22.09.2021года.
6. Электронная переписка Участника закупки с Заказчиком + принскрин переписки
7. Политика Закупок Заказчика