

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» - Председателя Комиссии, заместителя руководителя управления - начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

Членов Комиссии:

«...» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсутствие представителя заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Частное охранное предприятие «Ягуар» (далее – ООО «ЧОП «Ягуар»), до заседания Комиссии заявившего ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя Общества (исх. №68 от 19.12.2017г.),

в отсутствие представителя ответчика – Государственного унитарного предприятия коммунальных электрических сетей Оренбургской области «Оренбургкоммунэлектросеть» (далее – ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть»), заявившего ходатайство (исх.№14/8538 от 11.12.2017г.) о рассмотрении дела в отсутствие представителя предприятия,

рассмотрев материалы дела №07-16-112/2017 по признакам нарушения ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» требований, установленных ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (исх.б/н от 10.08.2017 г.; вх.5725 от 10.08.2017 г.) ООО «ЧОП «Ягуар» («...») на действия ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» («...») при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на оказание услуг по охране объектов ГУП «ОКЭС» (извещение №0553200000117000190).

Исходя из содержания жалобы, конкурсная документация по данной закупке составлена с нарушением действующего законодательства - Федерального закона от 5 апреля 2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и ФЗ «О защите конкуренции».

Так, по мнению заявителя, вводит в заблуждение и ограничивает число участников закупки установление в конкурсной документации требований, позволяющих принять участие в открытом конкурсе только лишь частным охранным организациям.

В целях проведения проверки по указанной жалобе Оренбургским УФАС России в адрес ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» (далее – заказчик, ответчик) был направлен запрос о предоставлении документов (исх. №10534 от 14.08.2017 г.). Вся запрошенная информация в полном объеме была представлена в антимонопольный орган в установленный запросом (исх. №10534 от 14.08.2017 г.) срок.

Проанализировав представленные документы, Оренбургское УФАС России в действиях ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» усмотрело признаки нарушения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

10 ноября 2017 г. издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 95 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» («...») ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», выраженного в недопущении, ограничении, устранении конкуренции при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на оказание услуг по охране объектов ГУП «ОКЭС» (извещение №0553200000117000190).

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее.

24.07.2017 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru (далее – сайт www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение и документация о проведении открытого конкурса на оказание услуг по охране объектов ГУП «ОКЭС» (номер извещения № 0553200000117000190).

Конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения контракта на оказание услуг по охране объектов ГУП «ОКЭС» (далее – конкурсная документация) утверждена генеральным директором ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» «...» 24.07.2017 г.

Извещение и конкурсная документация размещены в соответствии с требованиями Федерального закона от 5 апреля 2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В п.17 раздела I «Общие положения» конкурсной документации установлены требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкция по ее заполнению (исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса).

В пп.9 п.17 раздела I «Общие положения» конкурсной документации установлено, что документами, подтверждающими соответствие участника конкурса требованиям к участникам конкурса, в случае если такие требования установлены в п.10.2 Раздела I «Общие положения» конкурсной документации, или копии таких документов:

- Лицензия на осуществление частной охранной деятельности (Закон Российской Федерации от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»).

- Разрешение на хранение и использование служебного короткоствольного огнестрельного оружия (пистолеты, револьверы) и патронов к нему с Приложением (Федеральный закон от 13.12.1996 года № 150-ФЗ «Об оружии»).

В п.10.2 раздела I «Общие положения» конкурсной документации указаны аналогичные требования.

Согласно п.17 раздела I «Общие положения» конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать всю указанную заказчиком в конкурсной документации информацию.

В соответствии с п.18 раздела I «Общие положения» конкурсной документации отсутствие необходимых документов в составе заявки является основанием для отклонения заявки участника закупки на участие в конкурсе. Аналогичное положение предусмотрено в п.23 Раздела I «Общие положения» конкурсной документации.

Согласно п.15.3 раздела I «Общие положения» конкурсной документации, преимущества субъектам малого предпринимательства не установлены.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в формате электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе для закупки №0553200000117000190 от 14.08.2017 г. по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе подано две заявки – ООО «ЧОП «Урал-Оренбург» и ООО ОП «Светоч».

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе для закупки №0553200000117000190 от 17.08.2017 г. обе заявки соответствуют требованиям конкурсной документации, победителем признан участник - ООО «ЧОП «Урал-Оренбург».

В письменных (исх. №15/4631/ от 18.08.2017 г.; исх. №15/8210 от 30.11.2017 г.) и устных пояснениях представитель ответчика «...» отмечает, что при установлении требования о наличии лицензии на осуществление частной охранной деятельности была допущена техническая ошибка, отсутствовало примечание: в случае участия частной охранной организации. Считает, что все потенциальные участники, в том числе и ФГУП, имеющие разрешительные документы на осуществление охранной деятельности могли принять участие в конкурсе.

В материалы дела ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» представлено письмо от 16.08.2017 г. №104 филиала ФГУП «Охрана» Росгвардии по Оренбургской области, полученное ответчиком в свой адрес, в котором сообщается, что филиал ФГУП «Охрана» Росгвардии по Оренбургской области не принимал участие в данных торгах в связи с тем, что предлагаемые заказчиком тарифы на охрану объектов ниже тарифов на услуги военизированной охраны, утвержденных предприятием на 2017 г.

Учитывая тот факт, что на участие в торгах было подано две заявки, которые были допущены к оценке, а также содержание названного выше письма, по мнению ответчика, установленное в конкурсной документации требование

не привело к ограничению числа участников закупки.

Кроме того, в связи с вынесением Комиссией Оренбургского УФАС России решения от 17.08.2017 г. по делу №08-07-1053/2017 и выдачей на основании него ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» предписания в конкурсную документацию внесены изменения, отменены все протоколы, составленные в ходе проведения закупки, поданные на участие в конкурсе заявки возвращены организациям, определены новые сроки проведения процедуры.

В материалы дела представлен Приказ о внесении изменений в извещение о проведении открытого конкурса и конкурсную документацию от 29.08.2017 г. №308.

Конкурсная документация в новой редакции размещении заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru 30.08.2017 г.

В подп.7 п.17 раздела I «Общие положения» конкурсной документации установлены требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкция по ее заполнению (исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса), среди которых:

-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](#) Закона Российской Федерации от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (если в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации организация может осуществлять охранную деятельность без наличия лицензии, то ее предоставление не требуется).

В п.10.2 раздела I «Общие положения» конкурсной документации определено, что документом, подтверждающим соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки является лицензия, выданная федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере частной охранной деятельности, или его территориальным органом, на осуществление частной охранной деятельности на право оказания охранных услуг, перечисленных в [части 3 статьи 3](#) Закона Российской Федерации от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (если в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации организация может осуществлять охранную деятельность без наличия лицензии, то ее предоставление не требуется).

Требование об обязательном наличии в составе заявки удостоверений частных охранников также исключено.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе для закупки №0553200000117000190 от 15.09.2017 г. на участие в

закупке было подано три заявки – ООО ОП «Светоч», ООО «ОП «Беркут-1», ООО «ЧОП «Урал-Оренбург». Заявка ООО ОП «Светоч» отклонена, победителем признано ООО «ЧОП «Урал-Оренбург». 29.09.2017 г. ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» с победителем закупки заключен контракт на оказание услуг по охране объектов №100/01/00498/2017.

В силу статьи 1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (с изм.) (далее – Закон о частной детективной и охранной деятельности в РФ) частная детективная и 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.

В соответствии со статьей 11.2 Закона о частной детективной и охранной деятельности в РФ предоставление лицензий на осуществление частной охранной деятельности производится органами внутренних дел. 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.

Вместе с тем, деятельность подразделений вневедомственной охраны полиции, организаций, подведомственных Министерству внутренних дел Российской Федерации осуществляется в силу закона без наличия лицензии.

С учетом изложенного, правовой институт лицензирования применяется только к частной охранной деятельности.

Проанализировав материалы дела, а также действующее законодательство Комиссия приходит к выводу, что при установлении в конкурсной документации размещенной на сайте www.zakupki.gov.ru 24.07.2017 г. (первоначальная редакция) требований к любому участнику закупки о наличии лицензии на осуществление частной охранной деятельности, а также об обязательном предоставлении копии такой лицензии в составе заявки на участие в конкурсе Заказчиком не учтено то обстоятельство, что охранную деятельность в силу вышеуказанного вправе осуществлять как частные охранные организации на основании выданной им органом внутренних дел лицензии на осуществление частной охранной деятельности, так и подразделения вневедомственной охраны полиции на основании соответствующих норм Федерального закона от 07.02.2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» и принятых в соответствии с ним подзаконных актов, организации, подведомственные Министерству внутренних дел Российской Федерации, которыми вышеуказанные требования соответственно не могли быть выполнены. Соответственно и незаконны требования о предоставлении удостоверений исключительно частного охранника.

Комиссия отклоняет довод ответчика о том, что все потенциальные участники могли принять участие в конкурсной процедуре, в том числе ФГУП, так как требования конкурсной документации от 24.07.2017 г. (первоначальная редакция) изложены таким образом, что организации, у которых отсутствуют документы, подтверждающие право осуществления именно частной охранной деятельности будут отклонены закупочной комиссией ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть», не допущены к оценочной стадии.

При таких обстоятельствах, действия ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» по установлению в конкурсной документации требований, позволяющих принять участие в открытом конкурсе только лишь частным охранным организациям не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивает право иных субъектов на участие в данной конкурентной процедуре.

Частью 1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела №07-16-112/2017 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о том, что в действиях государственного унитарного предприятия коммунальных электрических сетей Оренбургской области «Оренбургкоммунэлектросеть» установлен факт нарушения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», путем установления в конкурсной документации требований, позволяющих принять участие в открытом конкурсе только лишь частным охранным организациям.

Учитывая, что в конкурную документацию заказчиком внесены изменения, а также тот факт, что по результатам проведения открытого конкурса 29.09.2017г. с победителем закупки заключен контракт на оказание услуг по охране объектов №100/01/004498/2017, который в настоящее время исполняется сторонами, Комиссия решила предписание не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст. 41, ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1.Признать государственное унитарное предприятие коммунальных электрических сетей Оренбургской области «Оренбургкоммунэлектросеть» нарушившим ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2.Предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»