

РЕШЕНИЕ

№ 086/07/3-1767/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 20.12.2022 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 23.12.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель комиссии:

- <....> - <....>;

Члены комиссии:

- <....> -<....>,

- <....> — <....>,

в отсутствие на заседании Заявителя ООО ЧОО «Илир», уведомленного надлежащим образом о назначении места и времени рассмотрения дела,

в присутствии на заседании представителя Заказчика МАДОУ «Детский сад №7 «Незабудка», <....>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее по тексту - Ханты-Мансийское УФАС России) поступила Жалоба ООО ЧОО «Илир» (вх. №12678-ЭП/22 от 08.12.2022) на действия Заказчика МАДОУ «Детский сад №7 «Незабудка» при запросе котировок в в электронной форме на оказания услуг по физической охране объектов и осуществлению пропускного режима, извещение №32211909014.

Согласно Уведомлению от 12.12.2022 рассмотрение Жалобы назначено на 15.12.2022 посредством видео-конференц-связи.

В связи допущенной опечаткой в ссылке для участия в рассмотрении Жалобы в формате видеоконференцсвязи, отсутствовала возможность рассмотрения Жалобы по существу в присутствии представителей сторон по Жалобе.

В соответствии с частями 14, 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России перенесла срок принятия решения по Жалобе (вх. №12678-ЭП/22 от 08.12.2022), назначив рассмотрение на 20.12.2022. В назначенную дату рассмотрение Жалобы состоялось.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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, 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 Законом о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

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.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь Положением о закупках товаров, работ, услуг муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №7 «Незабудка» (далее – Положение о закупках).

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Как следует из представленных документов, 01.12.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме на оказание охранных услуг, извещение №32211874546.

Начальная(максимальная) цена договора составляет <...>.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата и время окончания срока подачи заявок – 09.12.2022 в 10:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 12.12.2022.

Жалоба поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 08.12.2022, до времени окончания срока подачи заявок.

Заявитель обжалует документацию о закупке.

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

Заявитель считает, что Заказчик составил документацию о закупке с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 01.07.2021) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и иных требований нормативно-правовых актов РФ в сфере частной охранной деятельности, в силу следующих доводов.

Так, Заявитель считает, что Заказчик неправомерно установил в Закупочной документации требование об оказании охранной услуги не являющейся предметом контракта, а, следовательно, и не являющейся его потребностью, при этом Заявитель указывает, что правовую основу частной охранной деятельности в том числе составляет Закон РФ от 11.03.1992 № 2487-1.

В соответствии с положениями статьи 3 Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 (ред. от 28.06.2022) «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», установлено, что в целях охраны разрешается предоставление следующих видов услуг:

- 1) защита жизни и здоровья граждан;
- 2) 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;

3) 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;

4) консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств;

5) обеспечение порядка в местах проведения массовых мероприятий;

6) обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, за исключением объектов, предусмотренных пунктом 7 настоящей части;

7) 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 настоящего Закона.

Приведенный в статье 3 перечень является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит.

В свою очередь предметом закупки в соответствии с документацией Заказчика (Описание объекта закупки) является охранная услуга, предусмотренная пунктом 7 части 3 статьи 3 Закона РФ о частной детективной и охранной деятельности. Данные виды охранных услуг Исполнитель должен оказать Заказчику путем выставления на объекте Заказчика постов физической охраны в составе определенного количества человек в смену. В связи с этим контрактом предусмотрена стоимость охранных услуг, которая складывается из расчета стоимости работы охранников в час перемноженное на общее количество часов постовой охраны.

Однако помимо указанной выше услуги, Заказчик в Описании объекта закупки устанавливает требование об использовании при оказании услуг вооруженной группы быстрого реагирования.

Заявитель отмечает, что указанное подразделение частного охранного предприятия в виду своего функционала может быть задействовано только при принятии мер реагирования на сигнальную информацию технических средств охраны, что в свою очередь относится к 3 (третьему) виду охранных услуг в соответствии со статьей 3 Закона РФ № 2487-1 и не является предметом контракта.

Таким образом Заказчик установил требование, не относящее к предмету контракта, а, следовательно, не являющееся его потребностью.

Заказчик с доводом Жалобы не согласен, просит Комиссию признать Жалобу необоснованной в силу следующих возражений.

Так, с указанными доводами Заказчик не может согласиться поскольку изложенные аргументы являются двусмысленными и искажающими суть закупочной деятельности Заказчика, а также положения действующего законодательства.

В соответствии с п.1 части 6.ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее-Федеральный закон 223-ФЗ) при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: «в описании предмета закупки

указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки», одновременно с данными положениями следует учитывать, что исходя из особенностей закупки (оказание услуг по физической охране) требования к условиям оказания услуг прежде всего основывается на положениях Федерального закона № 99 - ФЗ от 04.05.2011г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» (гл.2 ст. 12 п.32) и Закона РФ от 11 марта 1992 г. №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (раздела 1 ст. 1, ст. 1.1 п.1, ст.3).

Извещение о проведении запроса котировок в разделе: «Требования к участникам закупки» установлено что: «К участникам закупки предъявляются следующие обязательные требования:

от 14 декабря 2022 №

1) соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, а именно наличие действующей лицензии на осуществление охранной деятельности на осуществление частной охранной деятельности в соответствии с Законом Российской Федерации от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», а именно:

В целях охраны разрешается предоставление следующих видов услуг:

1) защита жизни и здоровья граждан;

2) 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;

3) 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;

4) консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств;

5) обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах;

6) 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 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»».

Для оказания вышеуказанных услуг организации должны соответствовать специальным требованиям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.06.2011 № 498 «О некоторых вопросах осуществления частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности» (далее - Постановление № 498), в том числе:

Лицензионными требованиями при осуществлении охраны объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны и (или) принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию дополнительно к лицензионным требованиям, предусмотренным пунктом 3 Положения о лицензировании частной охранной деятельности,

являются:

а) наличие у соискателя лицензии (лицензиата) служебного огнестрельного оружия и специальных средств, за исключением юридических лиц, зарегистрированных и (или) расположенных на территориях закрытых административно-территориальных образований;

б) наличие у соискателя лицензии (лицензиата) дежурного подразделения с круглосуточным режимом работы;

в) наличие в штате соискателя лицензии (лицензиата) специалиста по обслуживанию технических средств охраны со стажем работы по монтажу технических средств охраны и пусконаладочным работам не менее одного года;

г) наличие у соискателя лицензии (лицензиата) транспортных средств, а в случае использования транспортных средств, имеющих специальную раскраску, информационные надписи и знаки, - наличие согласования с органами внутренних дел в установленном порядке;

д) наличие у работников лицензиата, осуществляющих охранные функции по принятию мер реагирования на сигнальную информацию, связи с дежурным подразделением охранной организации и соответствующими дежурными частями органов внутренних дел и территориальных органов Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации;

е) использование работниками лицензиата при осуществлении охранных функций по принятию соответствующих мер реагирования на сигнальную информацию специальных средств пассивной защиты (жилетов и шлемов защитных).

Одновременно Заказчик исходит из того, что установление вида охранных услуг как: «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» предусматривает ещё более широкий спектр обязательных требований для исполнителя, которые наряду с вышеуказанными включают требования пунктов 3 - 6 и 8 Положения о лицензировании частной охранной деятельности.

Следуя предъявляемым требованиям в Извещении о закупке Заказчиком установлены виды услуг, которые указаны Заявителем жалобы, а именно «к 3 (третьему) виду охранных услуг в соответствии со статьей 3 Закона РФ № 2487-1», которая предусматривает в том числе наличие групп немедленного реагирования, Заказчик делает вывод, что Заявителем жалобы невнимательно было изучено содержание закупочной документации, которое содержит требование к участникам закупочной процедуры в части наличия лицензии на оказание вида услуг, обозначенных в жалобе.

Дополнительно Заказчик сообщает, что в ходе проведения процедуры закупки Заявителем не были направлены запросы на разъяснение положений документации в части особенностей оказания услуг, таким образом косвенно следует полагать что участник закупки понимал объективность установленных условий оказания услуг.

Таким образом, Заказчик указывает на то, что при проведении процедуры запроса котировок в электронной форме нарушения, предусмотренные частью 2 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ, по мнению Заказчика, отсутствуют, так как права или законные интересы Заявителя не ущемлены, а также не нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов, что не предусматривает права со стороны Заявителя, в соответствии с положениями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ, подавать жалобу на действия или бездействие Заказчика.

Ознакомившись с доводом Жалобы, выслушав возражения Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России поясняет следующее.

Контроль за формированием закупки (в части потребности товара, выполнение работ, оказания услуг), в том числе за формированием начальной (максимальной) цены договора, не входит в полномочия антимонопольного органа.

В силу статьи 6.1 Закона о закупках федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, муниципальные органы, осуществляющие функции и полномочия учредителя в отношении соответственно федеральных государственных учреждений, государственных учреждений субъекта Российской Федерации, муниципальных учреждений, права собственника имущества соответственно федеральных государственных унитарных предприятий, государственных унитарных предприятий субъекта Российской Федерации, муниципальных унитарных предприятий, уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации осуществляют ведомственный контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшими исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, местными администрациями.

При таких обстоятельствах жалоба ООО ЧОО «Илир-24» в указанной части будет направлена по подведомственности в Администрацию г. Сургута.

В связи с чем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС признает Жалобу необоснованной.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО ЧОО «Илир» (вх. №12678-ЭП/22 от 08.12.2022) на действия Заказчика МАДОУ «Детский сад №7 «Незабудка» при запросе котировок в электронной форме на оказания услуг по физической охране объектов и осуществлению пропускного режима, извещение №32211909014, необоснованной.