

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 060/07/3-419/2021

15 июля 2021 года
Псков

Г.

Резолютивная часть решения объявлена 12 июля 2021 года

Решение в полном объеме изготовлено 15 июля 2021 года

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области (далее – Комиссия Псковского УФАС России) в составе:

Зам. председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...»,

членов Комиссии: главного государственного инспектора отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...», главного специалиста – эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...»,

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного о дате и времени рассмотрения надлежащим образом,

в присутствии представителя Заказчика – «...» по доверенности № 02/19 от 12.02.2019,

рассмотрев посредством систем видео-конференц-связи с использованием личных устройств доступа жалобу на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Псковской области «Стоматологическая поликлиника» при проведении аукциона в электронной форме на оказание комплекса услуг по охране объекта ГАУЗ ПО «СП» и обеспечению сохранности имущества, находящегося на объекте (извещение на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32110389245),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступила жалоба ООО ЧОО «Русь изначальная» (далее - Заявитель) (Вх. № 666з от 02.07.2021) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Псковской области «Стоматологическая поликлиника» при проведении аукциона в электронной форме на оказание комплекса услуг по охране объекта ГАУЗ ПО «СП» и обеспечению сохранности имущества, находящегося на объекте (извещение на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32110389245).

Заявитель обжалует следующие действия заказчика:

- установление требований, не предусмотренных действующим законодательством.

16.06.2021 в Единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> было опубликовано извещение № 32110389245:

Дата начала срока подачи заявок - 17.06.2021,

Дата и время окончания подачи заявок - 02.07.2021 в 09:00,

Дата подведения итогов - 07.07.2021.

Начальная (максимальная) цена предмета закупки – 802 512,00 руб.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок № 32110389245-01 на участие в аукционе было подано 2 заявки.

Согласно итоговому протоколу № 32110389245-03 победителем признано ООО ЧОО «Вымпел», заявка ООО ЧОО «Русь изначальная» отклонена, как не соответствующая требованиям.

Комиссия Псковского УФАС России, рассмотрев представленную жалобу и документы, в соответствии с частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, признала их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.

В связи с рассмотрением жалобы, Псковским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заявителю, заказчику, оператору электронной площадки было направлено уведомление от 07.07.2021 о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (Исх. № 2532/ДТ).

Информация о поступлении жалобы была размещена на официальном сайте Псковского УФАС России: <http://pskov.fas.gov.ru/> в разделе «База решений».

На заседании комиссии велась видеозапись, приобщенная к материалам настоящей жалобы.

В своей жалобе заявитель указывает, что требования Заказчика, в части невозможности привлечения сторонних лиц и организаций для исполнения контракта, противоречит законодательству о закупках. Требование об оказании услуг лично исполнителем, по мнению Заявителя, фактически означает, что принять участие в проводимой закупке смогут только организации, обладающие своей ГБР и имеющие соответствующую лицензию, что ограничивает участников, не обладающих указанным ресурсом, приводит к необоснованному снижению числа потенциальных участников закупки.

Представитель Заказчика, присутствующая на рассмотрении жалобы, по доводам жалобы пояснила, что требования о наличии лицензии и исполнении договора лично обусловлены обеспечением безопасности на объекте, а также качественным выполнением договора.

Изучив материалы жалобы, выслушав пояснения представителя заказчика, участвующего в рассмотрении жалобы, Комиссия Псковского УФАС России приходит к следующим выводам:

Статьей 6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров предусмотрен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ).

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Закон о закупках 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.

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.

В соответствии с пунктом 2 Закона о закупках 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным Протоколом от 28.12.2020 года № 03/НС (далее - Положение о закупке), реестровая запись ЕИС № 1120005566.

Согласно ст. 3.1 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются в том числе путем проведения аукциона (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион).

Согласно ч. 18 ст. 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона и документацию о закупке не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального

закона.

На основании п. п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В графе «требования к исполнителю» раздела 2 «техническое задание» установлены следующие требования:

1) В качестве дополнительного технического средства при осуществлении физической охраны объекта Заказчика перед началом оказания услуг на объекте Исполнитель, своими силами и за свой счет (на время действия договора) устанавливает 2 видеокамеры, 1 видеорегистратор, 1 монитор в целях обеспечения видеонаблюдения. После истечения срока действия договора Исполнитель своими силами снимает установленное им оборудование.

2) Для оказания услуг на объекте Заказчика, Исполнитель должен иметь в своей структуре собственные группы быстрого реагирования (далее — ГБР) в г. Пскове, а также иметь возможность привлечения ГБР со временем прибытия на охраняемый объект по тревожному случаю (время реагирования не более 7 минут, в ночное время не более 5 минут), пульт централизованного наблюдения (далее — ПЦН).

3) Наличие собственного дежурного подразделения с круглосуточным режимом работы.

4) Наличие в управленческом аппарате специально выделенных сотрудников, проводящих проверки несения службы на объекте охраны.

5) Наличие в штате охранного предприятия специалиста по обслуживанию ТСО либо при условии привлечения сторонней организации также наличие специалиста по обслуживанию ТСО.

6) Наличие у охранного предприятия средств пассивной защиты (жилеты, шлемы защитные).

7) Наличие у охранного предприятия специальных средств и оружия.

8) Наличие у Исполнителя действующей лицензии на осуществление частной охранной деятельности, выданной органами внутренних дел в порядке и в соответствии с Законом Российской Федерации от 11 марта

1992 г. №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и Федеральным законом от 04 мая 2011 г «О лицензировании отдельных видов деятельности», с перечнем разрешенных видов услуг:

- а) защиты жизни и здоровья граждан;
- б) охраны 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 части третьей статьи 3 Закона Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»;
- в) охраны объектов и (или) имущества на объекте 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;
- г) охраны объектов и (или) имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, за исключением объектов, предусмотренных частью третьей статьи 11 Закона №2487-1 либо копии документов, подтверждающих полномочия органа государственной власти или государственного предприятия на оказание охранных услуг;

В случае если Исполнителем является подразделения вневедомственной охраны (а также ФГУП «Охрана» и т.д.) наличие документа, подтверждающего полномочия органа государственной власти или государственного предприятия на оказание охранных услуг.

9) Наличие у Исполнителя действующей лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, с перечнем лицензируемых видов деятельности:

- монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ;

- монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем оповещения и эвакуации при пожаре и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.

10) Наличие системы взаимодействия с Министерством внутренних дел

по территориальной принадлежности охраняемых объектов Заказчика.

На основании п. 5.1.10 Проекта договора указано, что исполнитель должен оказывать услуги лично без привлечения третьих лиц.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки является 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.

Таким образом Закон о закупках не запрещает потенциальным участникам привлекать для участия в закупке соисполнителей, подрядчиков.

Между тем, Верховный Суд Российской Федерации в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации 562 5, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 27.12.2017) разъяснил характер системного применения норм Закона о закупках и положений Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), указав следующее:

Запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к способу и порядку исполнения договора и соответствует положениям ст. 706 и 780 ГК РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Включение в документацию о закупках данного условия также не противоречит Закону о закупках и Закону о защите конкуренции, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Условие о выполнении работ, являющихся предметом закупки, собственными силами может рассматриваться как нарушающее законодательство, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

В материалах жалобы № 060/07/3-419/2021 отсутствуют доказательства, что требование о личном исполнении обязательств по договору (п. 5.1.10 Проекта договора) было установлено Заказчиком специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия Псковского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОО «Русь изначальная» необоснованной.
2. Снять ограничение, наложенное уведомлением (Исх. № 2532/ДТ от 07.07.2021) о приостановлении торгов.

Зам. председателя Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

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