

РЕШЕНИЕ №086/07/3-1265/2023

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 09.08.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 14.08.2023

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 комиссии заявителя ООО ЧОО «Олимп-Безопасность», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заказчика ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин» <.....>,

рассмотрев жалобу ООО ЧОО «Олимп-Безопасность» (вх. №7574-ЭП/23 от 02.08.2023) (далее – Жалоба) на действия ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по охране объектов (реестровый номер извещения 32312626406),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба ООО ЧОО «Олимп-Безопасность» (вх. №7574-ЭП/23 от 02.08.2023) (далее – Заявитель) на действия ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по охране объектов (реестровый номер извещения 32312626406).

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 Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок 04.08.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 02.08.2023.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 09.08.2023.

Так, Заявитель в своей Жалобе сообщает следующее.

Заказчиком нарушено федеральное законодательство о защите конкуренции, выразившееся в применении необоснованных и незаконных требований к участникам закупки и ведущее к ограниченным возможностям участия в ней.

Согласно пункту 15 Технического задания «Общеобязательные требования, устанавливаемые Заказчиком к участникам процедуры закупки», к участникам процедуры закупки Заказчиком установлены дополнительные требования, в том числе:

«часть 20: Наличие у участника закупки разрешения на использование радиочастот или

радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре».

Тем не менее, в силу абзаца 3 статьи 11 Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 (ред. от 28.12.2022) «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» охранным организациям разрешается использовать технические и иные средства, не причиняющие вреда жизни и здоровью граждан и окружающей среде, в т.ч. средства оперативной радио- и телефонной связи. Иными словами, по смыслу приведенной нормы ЧОО может, но не обязана использовать средства оперативной радиосвязи при оказании охранных услуг.

Заявитель отмечает, что если ЧОО желает использовать средства оперативной радиосвязи, то ей необходимо получить соответствующее разрешение Роскомнадзора. А если ЧОО не использует при оказании охранных услуг средства оперативной радиосвязи, обязывать ее иметь разрешение на использование полосы радиочастот нельзя, так как использование полосы радиочастот носит исключительно добровольный характер и в соответствии с требованиями Закона о ЧОД не является обязательным.

Согласно подпункту 32 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» частная охранный деятельность подлежит лицензированию.

В соответствии с частью 12 Положения о лицензировании частной охранной деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 июня 2011 г. № 498 для получения лицензии с правом оказания охранных услуг по охране 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 документам, предусмотренным пунктом 11 настоящего Положения, руководитель соискателя лицензии представляет в лицензирующий орган:

а) копию штатного расписания, в котором предусмотрены дежурное подразделение с круглосуточным режимом работы и должность специалиста по обслуживанию технических средств охраны;

б) копии документов, подтверждающих наличие у соискателя лицензии собственных либо арендованных средств связи;

в) копии разрешения на использование радиочастот, выданного уполномоченным органом, либо договора об оказании услуг связи, заключенного с юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, оказывающим услуги связи на основании соответствующей лицензии;

г) копии документов, подтверждающих наличие у соискателя лицензии пассивных средств защиты;

д) копии документов, подтверждающих наличие у соискателя лицензии собственных либо арендованных транспортных средств;

е) копию заключения о согласовании схемы (описания) расположения на транспортных средствах частной охранной организации специальной раскраски, информационных надписей и знаков в случае использования транспортных средств, имеющих специальную раскраску, информационные надписи и знаки;

ж) заверенные в установленном порядке копии документов, подтверждающих стаж работы работников по монтажу технических средств охраны и пусконаладочным работам.

Таким образом, Заявитель сообщает, что действующим законодательством установлено, что соискатель лицензии вправе представить либо копию разрешения на использование радиочастот, либо договор об оказании услуг связи.

На основании изложенного, требования к участнику закупки, выразившееся в наличии у участника закупки разрешения на использование радиочастот или радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре, необоснованны.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, представил в Управление письменные возражения (вх. №7759-ЭП/23 от 08.08.2023).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Лангепасского городского муниципального автономного учреждения «Водно-спортивный комплекс «Дельфин», утвержденного наблюдательным советом ЛГ МАУ «ВСК «Дельфин» (протокол №23 от 29 сентября 2022) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 28.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 617 076,00 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 04.08.2023.
4. На участие в запросе котировок в электронной форме подано 3 заявки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пунктам 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Так, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что в подпункте 20 пункта 15 «Общеобязательные требования, устанавливаемые Заказчиком к участникам процедуры

закупки» документации о закупке установлено требование о наличии у участника закупки разрешения на использование радиочастот или радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре.

В подпункте 14 пункта 16 «Перечень документов, предоставляемых участниками запроса котировок на участие в запросе котировок» документации о закупке установлено требование о предоставлении копии разрешения на использование радиочастот или радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре.

В Приложении №6 «Техническое задание» в подпункте 1.3 «Требования к Исполнителю» документации о закупке установлено:

- наличие разрешения на использование радиочастот или радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре.

Между тем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно подпункту 32 пункта 1 статьи 12 главы 2 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит частная охранная деятельность.

В соответствии с подпунктом «в» части 12 Положения о лицензировании частной охранной деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23 июня 2011 №498 для получения лицензии с правом оказания охранных услуг по охране 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 документам, предусмотренным пунктом 11 настоящего Положения, руководитель соискателя лицензии представляет в лицензирующий орган копии разрешения на использование радиочастот, выданного уполномоченным органом, либо договора об оказании услуг связи, заключенного с юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, оказывающим услуги связи на основании соответствующей лицензии.

Таким образом, нормативным правовым актом Правительства предусмотрена вариативность в выборе использования средства связи, в данном случае при оказании услуг по охране объектов.

Между тем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что в соответствии с протоколом №19 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства от 04.08.2023 закупочная комиссия, рассмотрев заявки в соответствии с требованиями и условиями, установленными в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства, приняла решение о несоответствии 2 заявок по причине отсутствия разрешительных документов для использования радиочастот или радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации

Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении требования «Наличие у участника закупки разрешения на использование радиочастот или радиочастотных каналов в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре» в документации о закупке без указания альтернативного средства связи, предусмотренного в подпункте «в» части 12 Положения о лицензировании частной охранной деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23 июня 2011 №498, нарушают пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Данные действия Заказчика содержат признаки события административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи предписания ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин».

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОО «Олимп-Безопасность» (вх. №7574-ЭП/23 от 02.08.2023) на действия ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по охране объектов (реестровый номер извещения 32312626406), обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин» нарушение пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать заказчику ЛГ МАУ ДО «Спортивный комплекс «Дельфин» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.