РЕШЕНИЕ

по делу **№ 041/07/3-24/2023**

23 января 2023 г. г. Петропавловск-Камчатский

Резолютивная часть решения оглашена «18» января 2023 года

В полном объеме решение изготовлено «23» января 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) 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:
в присутствии представителей:

- заказчика – краевого государственного автономного учреждения «Дворец Молодежи» (далее – Заказчик; КГАУ «Дворец молодежи»):

- заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Охранная организация «Беркут» (далее – Заявитель; ООО «Охранная организация «Беркут»; Общество):

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу Заявителя на действия Заказчика при определении исполнителя путем проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг охраны (извещение № 32211939373),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком проводилась процедура определения исполнителя на оказание услуг охраны путем запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение 32211939373) (далее – Закупка); начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 1 823 712,00 рублей. Извещение о Закупке (в редакции №2) и документация о Закупке размещены в Единой информационной системе (далее – ЕИС) в сфере закупок на сайте

www.zakupki.gov 13.12.2022.

Процедура Закупки проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положением о закупках товаров, работ и услуг для нужд краевого государственного автономного образовательного учреждения «Дворец молодежи», версия 14 от 11.05.2022 (далее – Положение), документацией о Закупке.

Прием заявок на участие в Закупке проводился 09.12.2022 по 16.12.2022.

Дата подведения итогов установлена 19.12.2022.

В соответствии с протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе котировок электронной форме МСП № 32211939373 от 19.12.2022 на участие в закупке было подано две заявки, которые закупочной комиссией Заказчика были признаны соответствующими требованиями документации о закупки. Победителем Закупки признано ООО «Охранная организация «Беркут», предложившее наименьшую цену контракта в размере 1 641 843, 00 рублей.

Заказчик начал процедуру заключения контракта с Обществом.

09.01.2023 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика по отказу от заключения контракта.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно принял решение об отказе от подписания договора, поскольку представленная в составе заявки лицензия дает право на осуществление частной охранной деятельности на территории Российской Федерации сроком действия до 28.12.2026, при этом Заявителем в адрес Заказчика направленно истребованное Заказчиком на этапе заключения договора
(в документации указанное требование не установлено) уведомление Управления Росгвардии по Камчатскому краю о намерении оказывать услуги в Камчатском крае с отметкой о принятии данного уведомления.

В с этим у Заказчика не было правовых основания для отказа от заключения договора.

Заказчик в письме от 16.01.2023 № 8 с доводом жалобы не согласился, пояснил следующее. Заказчик обратился в Центр лицензионно-разрешительной работы Управления Росгвардии по Камчатскому краю (ЦЛРР Управления Росгвардии по Камчатскому краю) по вопросу уведомления ООО «ОО Беркут» о намерении оказывать услуги в Камчатском крае. 30.12.2022 Заказчику поступил ответ от ЦЛРР Управления Росгвардии по Камчатскому краю, что уведомление ООО «ОО Беркут» оставлено без движения. Заказчик сделал вывод, что по состоянию на 30.12.2022 ООО «ОО

Беркут» предварительно не уведомило лицензирующий орган Камчатского края в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, 30.12.2022 возникли обстоятельства непреодолимой силы влияющие на целесообразность заключения договора: победитель закупки на момент заключения договора и на момент начала оказания услуг не имел права на осуществления лицензируемого вида деятельности (услуги охраны объектов и имущества) на территории Камчатского края, а, следовательно, в силу закона не имел права оказывать услуги по заключаемому договору.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Заказчика, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 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 данной 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 в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований данного Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 2 статьи 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Статьей 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно пунктам 6, 11 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить:

- обязанность представления копии документов, подтверждающих соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, за исключением случая, предусмотренного подпунктом "е" пункта 9 настоящей части,

- копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с частью 27 статьи 3.4 Закона о закупках заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями части 14 статьи 3.2 настоящего Федерального закона и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

На основании части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего

предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Комиссией установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 20.4.3 Положения предусмотрен исчерпывающий перечень оснований для заключения договора:

- возникновение обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность заключения и/или исполнения договора;

- непредвиденное изменение потребности в продукции;

- необходимость исполнения предписания контролирующих органов и/или вступившего в законную силу судебного акта;

- наличия существенных ошибок, допущенных при подготовке извещения и/или документации о закупке, включая проект договора, препятствующих исполнению договора и удовлетворению потребностей заказчика;

- изменение норм законодательства, регулирующих порядок исполнения договора и/или обосновывающих потребность в продукции.

В части 3 статьи 401 ГК РФ указано, что если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Оставление без движения лицензирующим органом уведомления о намерении осуществления деятельности по оказанию услуг охраны на территории Камчатского края не является обстоятельством непреодолимой силы.

Следовательно, Заказчик отказался от заключения договора с ООО «ОО Беркут» на условиях, предусмотренных документацией о Закупке, по основаниям, не предусмотренным Положением о Закупке, в нарушение части 2 статьи 2, части 29 статьи 3.4 Закона о закупках.

Данное нарушение содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренные частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 2 статьи 2, части 29 статьи 3.4 Закона о закупках.

3. Выдать предписание об устранении выявленного нарушения.

4. Передать материалы о выявленном нарушении должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении Заказчика.

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