

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18499/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 11.01.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«...»,

членов Комиссии:

«...»,

«...»,

«...»,

рассмотрев жалобу ООО «ЭТИС» (далее - Заявитель) на действия ЦПКиО им. М. Горького (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по системному сопровождению, обслуживанию и технической поддержке комплексной интегрированной системы безопасности ЦПКиО им. М. Горького (реестровый № 32313096316, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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, 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 или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с требованиями, установленными в документации о наличии у участника закупки лицензии на право осуществления деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

При этом Заявитель отмечает, что ранее действовавшая редакция документации не содержала данное требование, в связи с чем, по мнению Заявителя, наличие данной лицензии на выполнение работ составляющей предмет закупки не требуется.

Также Заявитель обжалует действия Заказчика по нарушению порядка ответа на запрос разъяснений.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 (далее - положение о закупке).

В силу части 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

проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Заказчиком 15.12.2023 на официальном сайте ЕИС размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация.

Начальная цена договора - 12 108 865,58 руб.

Дата начала срока подачи заявок — 15.12.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок - 27.12.2023 09:00.

Дата подведения итогов — 29.12.2023.

Так, пунктом 6.1 Информационной карты установлены обязательные требования к участникам:

Соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, а именно:

Требование требуется (описание) / не требуется

1. Наличие лицензии:

- **требуется.**

Лицензия на право осуществления деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну. (Федеральная служба безопасности Российской Федерации).

2. Наличие допуска СРО:

- не требуется.

3. Обладание участником процедуры закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора Заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения договоров на создание произведений литературы или искусства (за исключением программ для электронно-вычислительных машин, баз данных), исполнения, а также заключения договоров на финансирование проката или показа национального фильма:

- не требуется.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что деятельность по оказанию услуг по

системному сопровождению, обслуживанию и технической поддержке комплексной интегрированной системы безопасности ЦПКИО им. М. Горького не предполагает доступа к сведениям, составляющим государственную тайну.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что при аварийных ситуациях на кабельных линиях подрядчик должен иметь допуск в линейно-кабельные сооружения ПАО «МГТС» для оперативного устранения неисправностей и восстановления трансляции оконечных устройств.

В связи с тем, что большая часть кабельных линий, подлежащая обслуживанию в рамках оказания услуг по договору, проложены по линейным сооружениям связи ПАО «МГТС», исполнителю необходимо соответствовать требованиям стандарта «Требования к допуску работников сторонних организаций для проведения работ на линейных сооружениях связи ПАО «МГТС»». Таким образом, организации к производству работ в ЛСС (линейных сооружениях связи) не допускаются в случае, если: у организации отсутствует действующая на весь период проведения работ «Лицензия ФСБ РФ на проведение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну».

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Пунктами 4,5,6,14,17,26 Приложения № 3 к Техническому заданию предусмотрен следующий перечень работ, подлежащих лицензированию при проведении работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

В связи с чем, Заказчику, требуется наличие лицензии на право осуществления деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что установленное требование о наличии данной лицензии у участника является неправомерным поскольку, пунктом 5.3.3 Проекта Договора установлено, что исполнитель вправе привлечь к исполнению своих обязательств по настоящему Договору других лиц - соисполнителей, обладающих специальными знаниями, навыками, специальным оборудованием и т.п., по видам (содержанию) услуг, предусмотренных в Техническом задании. При этом исполнитель несет ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств соисполнителями.

При этом, на вопрос Комиссии Заказчик подтвердил, что из 27 видов работ только по 6 видам работ, требуется лицензия на право осуществления деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Стоимость работ, связанных с получением допуска к сведениям, содержащим государственную тайну, составляет 4 520 496,47 рублей. При этом, НМЦ составляет 12 108 865,58 рублей.

Таким образом, работы, связанные с получением допуска к сведениям, содержащим государственную тайну, составляют менее 50 % от общей стоимости работ, составляющих предмет Закупки.

Оценивая фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчику с целью обеспечения конкуренции и

формирования наиболее широкого круга участников Закупки надлежит установить требование о наличии лицензии, выданной в соответствии с пунктом 7 Положения о лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.1995 № 333 к победителю (исполнителю по договору).

Установление же данного требования к участникам процедуры, а равно отсеечение части участников на этапе подачи заявок, нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленные в пунктах 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение. Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в части установления требования к участнику закупки о наличии лицензии и выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

Относительно довода жалобы о нарушении сроков ответа на запрос разъяснений документации Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Пунктом 9.2 документации установлен порядок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке, согласно которому, направление запросов о разъяснении положений документации запроса предложений осуществляется через информационно - телекоммуникационную сеть Интернет посредством функционала электронной торговой площадки (ЭТП).

Дата и время окончания предоставления разъяснений положений документации запроса предложений: 21.12.2023 до 18:00 (МСК).

В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса заказчик размещает в ЕИС разъяснение положений документации запроса предложений, если указанный запрос поступил не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений в электронной форме.

В силу части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Комиссия установила, что запрос разъяснений был направлен Заявителем 22.12.2023 в 15:13, то есть после окончания установленного пунктом 9.2 документации срока на предоставление разъяснений.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что не смотря на фактическое нарушение Заявителем срока подачи запроса разъяснений, соответствующий ответ был размещен Заказчиком на ЕИС 26.12.2023.

На основании изложенного, довод Заявителя в указанной части не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанной части и выдает Заказчику обязательное для исполнения предписание.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭТИС» «...» на действия ЦПКИО им. М. Горького «...» при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. **Выдать обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных**

нарушений.

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