

РЕШЕНИЕ № 024/07/3-2901/2023

19 октября 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе:

председатель Комиссии – Мерзляков В.А., заместитель руководителя управления,
члены Комиссии: Чайкун И.А., начальник отдела контроля закупок, Галимов В.Д.,
специалист-эксперт отдела контроля органов власти (далее – Комиссия),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобы ООО Частная охранная организация «Оштен» (вх. 20517-ЭП/23 от 12.10.2023) на действия организатора торгов – ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – РусГидро», при проведении состязательного отбора на право оказание услуг по охране объекта филиала ПАО «РусГидро» - «Северо-Осетинский филиал» (Производственная база) (извещение - № 5-ЭКСПБЕЗ-2024-СОФ) (номер процедуры – sofil23011DP) (далее – закупка),

при участии представителей: от заявителя – Докумова А.Б. (доверенность б/н от 17.10.2023), в отсутствии представителя организатора торгов надлежаще уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России 12.10.2023 поступила жалоба ООО ЧОО «Оштен» на действия организатора торгов, аукционной комиссии, выразившиеся в необоснованном отклонении одного из участников аукциона.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес заявителя и организатора торгов, направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы состоялось 15:00 19.10.2023 с использованием видео-конференц-связи.

Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Согласно доводу жалобы закупочная документация организатора торгов составлена с нарушением требований законодательства Российской Федерации, а именно:

1. Требование к участнику закупки о наличии лицензии выданной Центром лицензионно-разрешительной работы Управлении Росгвардии по Республике Северная Осетия-Алания на осуществление частной охранной деятельности.

2. требование к участнику закупки о наличии регистрации на территории только Республики Северная Осетия-Алания ограничивает конкуренцию.

Организатор торгов представил возражения на доводы жалобы, согласно которым закупочная документация составлена в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и сведения, а также документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Обжалуемые торги проводятся в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – РусГидро», утвержденным в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 223-ФЗ 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.

Из пункта 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ следует, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона 223-ФЗ 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.

По результатам рассмотрения первого довода жалобы заявителя Комиссия установлено следующее.

В пункте 10.2 «Специальные требования» закупочной документации организатора торгов указано следующее, в составе заявки Участник должен предоставить копию действующей на момент подачи на участие в закупке заявки лицензии, выданной Центром лицензионно-разрешительной работы Управления Росгвардии по Республике Северная Осетия-Алания на осуществление частной охранной деятельности, с указанием разрешенных видов охранных услуг (с приложением разрешенных видов охранных услуг).

Правовая основа лицензирующей охранной деятельности определена Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон № 99-ФЗ), которыми предусмотрен порядок лицензирования охранной деятельности и лицензионные требования.

Правовую основу частной детективной и охранной деятельности составляют Конституция Российской Федерации, Закон Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон № 2487-1), другие законы и иные правовые акты Российской Федерации.

В силу части 5 статьи 9 Закона № 99-ФЗ деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта Российской Федерации, может осуществляться на территориях других субъектов Российской Федерации при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Абзацем 1 статьи 11.2 Закона № 2487-1 установлен порядок на предоставление лицензий на осуществление частной охранной деятельности, который отнесен к компетенции федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в сфере частной охранной деятельности или его территориального органа. Лицензия предоставляется сроком на 5 лет и действует на всей территории Российской Федерации.

Такой общий порядок установлен постановлением Правительства Российской Федерации от 21.11.2011 № 957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности», в котором в том, числе утверждён и перечень федеральных органов исполнительной власти и государственных корпораций, осуществляющих лицензирование конкретных видов деятельности, одним из которых является Росгвардия, к полномочиям которой с 06.07.2018 Постановлением Правительства РФ от 18.01.2018 № 17 отнесено лицензирование частной охранной деятельности.

Согласно пункту 3 Постановления № 957, относящемуся и к полномочиям Росгвардии в области лицензирования, указано, что деятельность, лицензия, на осуществление которой предоставлена лицензирующим органом одного субъекта Российской Федерации, может осуществляться на территориях других субъектов Российской Федерации при условии предварительного уведомления в письменной форме

лицензиатом лицензирующих органов субъектов Российской Федерации, на территории которых лицензиат намерен осуществлять лицензируемый вид деятельности, о таком намерении.

В уведомлении указываются, в том числе следующие сведения: лицензируемый вид деятельности в соответствии с частью 1 статьи 12 Закона № 99-ФЗ, который лицензиат намерен осуществлять, с указанием выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности; сведения, подтверждающие соответствие лицензиата лицензионным требованиям, при выполнении работ, оказании услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, который лицензиат намерен осуществлять по новому адресу, в соответствии с частями 7 и 9 статьи 18 Закона № 99-ФЗ отдельных видов деятельности; дата предполагаемого начала осуществления лицензируемого вида деятельности на территории субъекта Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, следует, что оказание охранных услуг возможно на территории любого субъекта Российской Федерации, без получения отдельной лицензии конкретного субъекта. Сама по себе лицензия на осуществления охранной деятельности действует на всей территории Российской Федерации. Охранная организация может уведомить в письменной форме лицензирующий орган субъекта РФ, на территории которого охранная организация намерена оказывать охранные услуги.

Таким образом, установление организатором торгов в закупочной документации требования о наличии у участников лицензии полученной именно на территории Республики Северная Осетия-Алания, необоснованно ограничивает круг потенциальных участников закупки, поскольку исключает возможность участия в закупке иных охранных организаций, получивших соответствующую лицензию в других субъектах Российской Федерации, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции, а также не позволяет говорить об эффективном расходовании денежных средств, тем самым нарушаются принципы закрепленные в пунктах 2, 3 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, данный довод жалобы признается Комиссией обоснованным.

Данная позиция подтверждается судебной практикой, а именно Постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от 20.09.2023 № 05АП-4699/2023, 05АП-4700/2023 по делу № А24-1646/2023.

По результатам рассмотрения второго довода жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 10.2 «Специальные требования» закупочной документации, требования к участнику: исполнитель должен являться организацией, имеющей лицензию на частную охранную деятельность в соответствии с Законом РФ от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и иметь лицензию на право осуществления негосударственной (частной) охранной деятельности (копию лицензии предоставить при подаче заявки), иметь разрешение на хранение и использование оружия и патронов к нему и быть зарегистрированным на территории Республики Северная Осетия-Алания.

Согласно статье 11 Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (далее - Закона № 2487-1) оказание услуг, перечисленных в части третьей статьи 3 настоящего Закона, разрешается только организациям, специально учреждаемым для их выполнения и имеющим лицензию, предоставленную федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере частной охранной деятельности, или его территориальным органом.

В силу статьи 11.2 Закона № 2487-1 лицензия предоставляется сроком на пять лет и действует на всей территории Российской Федерации. Лицензия содержит вид (виды) охранных услуг, которые может оказывать лицензиат.

Из системного толкования указанных норм законодательства охранный организация вправе осуществлять охранную деятельность на всей территории Российской Федерации, а не только по месту регистрации юридического лица и получения соответствующей лицензии.

Таким образом, установление организатором торгов в закупочной документации требования о наличии у участников закупки регистрации (в том числе подразделения) на территории Республики Северная Осетия-Алания необоснованно ограничивает круг потенциальных участников закупки, поскольку исключает возможность участия в закупке иных охранных организаций, имеющих соответствующую лицензию и зарегистрированных в других субъектах Российской Федерации, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции, а также не позволяет говорить об эффективном расходовании денежных средств, тем самым нарушаются принципы закрепленные в пунктах 2, 3 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, Комиссия признает вышеназванный довод заявителя обоснованным.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Частная охранная организация «Оштен» на действия организатора торгов – ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – РусГидро», при проведении состязательного отбора на право оказания услуг по охране объекта филиала ПАО «РусГидро» - «Северо-Осетинский филиал» (Производственная база) (извещение - № 5-ЭКСПБЕЗ-2024-СОФ) (номер процедуры – sofil23011DP) обоснованной.

2. Признать организатора торгов нарушившим требования части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

3. Выдать организатору торгов предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

