

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/17-1534/2023

резюлютивная часть решения оглашена 27 ноября 2023 года

решение в полном объеме изготовлено 07 декабря 2023 года
г.Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

– <<--->>;

Члены Комиссии:

– <<--->>;

– <<--->>;

– <<--->>.

рассмотрев дело №086/01/17-1534/2023 по признакам нарушения *Бюджетным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Музей Природы и Человека»* части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие на заседании представителя ответчика по делу от *Бюджетного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Музей Природы и Человека»*, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Приказом Ханты-Мансийского УФАС России №188/23 от 03.10.2023 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено дело №086/01/17-1534/2023 по признакам нарушения *Бюджетным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Музей Природы и Человека»* (далее — БУ «Музей Природы и Человека», Заказчик) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившихся в установлении требования о наличии у сотрудника охраны справки об отсутствии судимости.

Определением о назначении дела к рассмотрению от 04.10.2023 (исх.№РВ/6983/23) рассмотрение дела назначено на 18.10.2023, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

Определением от 18.10.2023 (исх.№РВ/7382/23) в связи с принятием Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России заключения об обстоятельствах дела рассмотрение отложено на 27.11.2023.

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчика, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

25.01.2022 в единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки №

0387200016122000001.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки начальная (максимальная) цена договора установлена в размере <---> рублей.

В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 25.01.2022 по 21.02.2022.

Как следует из протокола подачи ценовых предложений от 25.02.2022 на участие в аукционе поступило три заявки.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 28.02.2022 все три заявки признаны соответствующими извещению об осуществлении закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком установлено требование о предоставлении справки об отсутствии судимости.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Частные охранные организации и частные охранники в том числе осуществляют охранную деятельность в соответствии с Законом РФ от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (далее — Закон №2487-1).

В соответствии со статьей 11.1. Закона №2487-1 право на приобретение правового статуса частного охранника предоставляется гражданам, прошедшим профессиональное обучение для работы в качестве частного охранника и сдавшим квалификационный экзамен, и подтверждается удостоверением частного охранника.

Не вправе претендовать на приобретение правового статуса частного охранника лица:

- не являющиеся гражданами Российской Федерации;
- не достигшие восемнадцати лет;
- признанные решением суда недееспособными или ограничено дееспособными;

- не представившие медицинского заключения об отсутствии медицинских противопоказаний к исполнению обязанностей частного охранника;

- имеющие судимость за совершение умышленного преступления;

Данный перечень продолжается в статье 11.1 Закона № 2487-1.

Удостоверение частного охранника выдается сроком на пять лет. Срок действия удостоверения частного охранника может продлеваться в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Продление срока действия удостоверения частного охранника осуществляется только после прохождения профессионального обучения по программе повышения квалификации частных охранников в организациях, указанных в статье 15.2 настоящего Закона.

Получая статус частного охранника, гражданин предоставляет все справки в уполномоченный орган в сфере частной охранной деятельности. Законодательство не обязывает частного охранника иметь какие-либо справки при оказании охранных услуг.

Таким образом наличие статуса частного охранника подтверждает факт отсутствия судимости.

Кроме того, в соответствии с пунктом 10 Приказа МВД России от 27.09.2019 №660 «Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче справок о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования» предоставление услуги по выдаче справок об отсутствии судимости осуществляется в течении **30 календарных дней**, а также срок может быть продлен еще на 30 календарных дней.

В случае необходимости проверки соответствия охранника на отсутствие судимости, на момент исполнения обязательств по контракту, Заказчик вправе затребовать справку об отсутствии судимости, однако, срок предоставления такой справки должен быть не менее **60 календарных дней** со дня, следующего за днем запроса такой справки у охранника.

Следовательно, Заказчик неправомерно установил в техническом задании в разделе «Требования к разрешительной и сопроводительной документации при оказании услуг» требование о том, что услуги по охране должны оказываться людьми с предоставлением справки об отсутствии судимости.

На основании изложенного, установление Заказчиком требования о наличии у сотрудника охраны справки об отсутствии судимости, противоречат положениям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Как следует из письменных пояснениях БУ «Музей Природы и Человека» (вх.№10224/23 от 17.10.2023) в рассматриваемых Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России действиях БУ «Музей Природы и Человека» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, рассмотрев указанные пояснения БУ «Музей Природы и Человека», считает их несостоятельными ввиду нижеследующего.

Законом о защите конкуренции определены организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

Целями осуществления закупок путем проведения торгов является обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации при осуществлении закупок, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в закупках, заключение контракта по наиболее выгодной для заказчика цене.

В соответствии с положениями части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, формирование предмета торгов не должно входить в противоречие с общими принципами антимонопольного регулирования, должно обеспечивать соблюдение гарантий потенциальных участников по реализации их права на участие в торгах.

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (далее – Порядок), согласно которому по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.10 названного Порядка, а именно проводится обзор рынка.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка для квалификации действий по статье 17 Закона о защите конкуренции не требуется проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов, достаточно определить временной интервал, предмет торгов и состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

В соответствии с пунктом 11.3 Порядка с учетом изменений, внесенных Приказом ФАС России от 20.07.2016 №1000/16, составлен краткий обзор об исследовании товарного рынка:

1. Временной интервал исследования рынка определен периодом с 25.01.2022 (дата размещения извещения №0387200016122000001 о проведении закупки) по 21.02.2022 (дата

окончания подачи заявок).

2. Предметом торгов по указанной закупке является оказание услуг по круглосуточной физической охране здания БУ «Музей Природы и Человека».

Рассматриваемые действия БУ «Музей Природы и Человека» привели к нарушению законодательства на рынке оказания охранных услуг (классификация по ОКПД2 - 80.10 Услуги охранных служб, в том числе частных, ОКВЭД2 - 80.10 Деятельность частных охранных служб).

На рынке деятельность оказания охранных услуг имеет место конкуренция, поскольку данный рынок является открытым для вхождения любого хозяйствующего субъекта, как расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, так и хозяйствующих субъектов, расположенных в других округах (районах и т.д.), то есть имеет неограниченный круг хозяйствующих субъектов.

Кроме того, как подтверждается материалами дела, установление в техническом задании в разделе «Требования к разрешительной и сопроводительной документации при оказании услуг» требования о том, что услуги по охране должны оказываться людьми с предоставлением справки об отсутствии судимости привело к поступлению жалобы на действия БУ «Музей Природы и Человека» при установлении таких требований.

Таким образом, действия БУ «Музей Природы и Человека», выразившиеся в установлении требования о наличии у сотрудника охраны справки об отсутствии судимости, нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1

статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№РВ/7420/23 от 19.10.2023) в адрес лиц, участвующих в деле, для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

При этом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что лица, участвующие в деле правом представления своих пояснения, доказательства и доводов в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела не воспользовались, хотя данная возможность им была представлена.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, письменные объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает, что доводы БУ «Музей Природы и Человека» об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства являются несостоятельными, и приходит к выводу о нарушении БУ «Музей Природы и Человека» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что выразилось в установлении требования о наличии у сотрудника охраны справки об отсутствии судимости.

В силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений, поскольку по результатам проведенной закупки между БУ «Музей Природы и Человека» и ООО «<<--->>» (победитель закупки) заключен договор №23/44 от 11.03.2022.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела №086/01/17-1534/2023, в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.
2. Признать в действиях *Бюджетного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Музей Природы и Человека»*, выразившихся в установлении требования о наличии у сотрудника охраны справки об отсутствии судимости, нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать, в связи с заключенным по результатам проведения закупки договора.

Председатель Комиссии <<--->>

Члены Комиссии <<--->>

<<--->>

<<--->>

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

Решение может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.