

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-730/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.01.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Стрелец» (далее - Заявитель) на действия АО «РЖДСТРОЙ» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Лот 1: Оказание услуг по охране объектов (Люберцы, Раменское, ТЧ Железнодорожный, Мытищи) Лот 2: Оказание услуг по охране объектов (СМТ «Спецмостотрест») (реестровый № 32009872242, 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, мотивированная несогласием с порядком проведения 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 жалобе указывает, что Закупочная документация Заказчиком разработана с нарушением Закона о закупках. Так, Заявитель отмечает, что Заказчиком установлены такие условия при которых невозможно было подать заявку, так как Закупка проводилась в январские праздники, также невозможно было подать запрос на разъяснения положений Закупочной документации.

Также Заявитель отмечает, что в нерабочие дни площадка РТС-Тендер не работает, что создаст ограничения в регистрации в нужной секции для новых участников торгов. Прямая регистрация в секции 223-ФЗ требует рассмотрения оператора или регистрации в ЕРУЗ, которая так же требует синхронизации с электронной площадкой. Могли подать заявку только зарегистрированные компании, а новым участникам установлен барьер.

Вместе с тем, Заказчиком были направлены возражения, в которых Заказчик указал, что в ходе проведения рассматриваемого конкурса, ответственным специалистом были не учтены комплексные меры, позволяющие надлежащим образом обеспечить участникам доступ к торгам.

В связи с этим, в отношении обжалуемой процедуры закупки, АО «РЖДстрой» будут выполнены все предписанные антимонопольным органом мероприятия.

Согласно 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 изучив представленные документы и сведения отмечает следующее.

Извещение о проведении Закупки было размещено на сайте ЕИС – 30.12.2020.

Дата начала срока подачи заявок – 30.12.2020.

Дата окончания подачи заявок – 11.01.2021 в 00:00.

Дата подведения итогов – 12.01.2021.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что на подачу заявок у участников было отведено 11 дней.

При этом, согласно подпункту а) пункта 2 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона в электронной форме не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей.

Согласно пунктам 3, 4 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно; никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии со статьей 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить, что 31.12.2020 — 10.01.2021 объявлены выходными днями, в связи с чем, участники находятся в положении, когда их права затрагиваются в части обжалования действий Заказчика в антимонопольный орган, а также в части подачи заявки.

Так, установив 00:00 11.01.2021 датой окончания подачи заявок на участие в Закупке, Заказчик нарушил требования статьи 193 ГК РФ в соответствии с которой происходит перенос срока выпадающего на нерабочий день на ближайший рабочий день, то есть последним днем подачи заявок должно являться 12.01.2021.

Также Комиссия отмечает, что Заказчик должен способствовать формированию большего количества участников процедуры для достижения цели поддержания конкуренции, что Заказчиком в данном случае произведено не было.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда РФ, изложенной в Постановлении Президиума от 16.04.2013 № 2823/11, оценка соблюдения установленного срока начала и окончания подачи заявок должна производиться исходя из цели его установления, направленной в т.ч. на защиту конкуренции, и с учетом того, что данный срок и время являются гарантией участия в аукционе всех желающих, обеспечиваемой организатором торгов в качестве публичной обязанности в соответствии с законодательством.

Отсутствие в законе определенных и четко выраженных критериев оценки достаточности срока не освобождает правоприменителей от такой оценки, если это необходимо для квалификации правоотношений. При этом такая оценка находится в пределах допустимого процессуальным законодательством усмотрения. Таким образом, оценка соблюдения правил проведения торгов в указанной части должна производиться исходя из того, что такой публичный срок

должен обеспечивать возможность совершения потенциальным участником аукциона как действий по подаче заявки, так и необходимых действий, предшествующих подаче заявки и сопутствующих ей. Ввиду этого такой срок должен обеспечивать разумный и достаточный период времени для подачи заявки на участие в открытом (публичном) аукционе.

Так, согласно позиции изложенной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 16.04.2013 № 2823/11 по делу N A66-1568/2010 Организатор аукциона при установлении срока начала и окончания подачи заявок должен учитывать направленность такого срока на обеспечение доступа к торгам, то есть реальной возможности для потенциальных участников торгов подать заявку (гарантированное законом право), и не допускать в связи с этим наложения таких сроков на особые периоды времени в году, влекущие уменьшение количества рабочих дней, поскольку из предоставленных дней десять являлись нерабочими для всех возможных участников спорных правоотношений и иных лиц, с которыми связаны действия по подготовке к участию в аукционе: банков (невозможно совершить банковские операции, получить выписку), организатора аукциона (невозможно обратиться за разъяснением аукционной документации, заключить соглашение о задатке), потенциальных участников аукциона - юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (невозможно подготовить документы для участия в аукционе ввиду отсутствия сотрудников), а также уполномоченных по контролю за проведением торгов органов и судов (невозможно обжаловать действия, связанные с объявлением аукциона, содержанием аукционной документации и прочие действия, нарушающие права, до окончания срока подачи заявок; в частности, при обжаловании действий организатора аукциона по опубликованию извещения в антимонопольный орган.

Согласно пункту 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.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений установленных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель в жалобе также указывает, что Заказчиком принято неправомерное решение о допуске вторых частей Заявки № 1 и Заявки № 2 к участию в открытом конкурсе по лотам № № 1, 2.

Согласно пункту 3.1.2 части 3 Конкурсной документации у участию в конкурсе допускаются участники, соответствующие требованиям пункта 3.1.1 конкурсной документации, предъявляемым обязательным и квалификационным требованиям, конкурсные заявки которых соответствуют требованиям технического задания, конкурсной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные конкурсной документацией.

В пункте 1.7.3 части 1 Документации установлены квалификационные требования к участникам закупки.

Согласно пункту 3.18.6 Конкурсной документации вторая часть конкурсной заявки должна содержать сведения об участнике конкурса, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям (если они установлены в

пункте 1.7.3 конкурсной документации), а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 1.1 конкурсной документации, об окончательном предложении участника конкурса о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, качестве работы, услуги и об иных условиях исполнения договора", из которого можно сделать вывод, что документы, установленные п. 1.7.3 Часть 1 Конкурсной документации обязательны для предоставления.

Также в пункте 3.3.1 части 3 Конкурсной документации установлено, что участник должен соответствовать обязательным (пункт 3.3.2 конкурсной документации) и квалификационным требованиям (пункт 1.7.3 конкурсной документации).

Вместе с тем, в протоколе рассмотрения и оценки вторых частей заявок указано, что:

- Участником №1 по лоту №1 в составе заявки в подтверждение наличия персонала предоставлены в числе прочего удостоверения охранников с истекшей датой действия, поэтому количество персонала считалось только по действующим удостоверениям.

Согласно п. 1.7.3.4 часть 1 Конкурсной документации установлено, что условия проведения конкурса требуется предоставить: «копия удостоверения частного охранника (на каждого сотрудника охраны)».

- Участником №1 по лоту №2 в составе заявки в подтверждение наличия персонала предоставлены в числе прочего удостоверения охранников с истекшей датой действия, поэтому количество персонала считалось только по действующим удостоверениям.

Согласно п. 1.7.3.4 Конкурсной документации необходимо предоставить: «копия удостоверения частного охранника (на каждого сотрудника охраны)».

- Участниками №1, №2 по лоту №2 в подтверждение наличия дежурной службы и группы быстрого реагирования не представлено разрешение серии РСЛа на хранение и ношение служебного оружия и патронов к нему для каждого сотрудника группы быстрого реагирования.

Согласно п. 1.7.3.4 Конкурсной документации необходимо предоставить «копии разрешений серии РСЛа на хранение и ношение служебного оружия и патронов к нему (для каждого вооруженного сотрудника группы быстрого реагирования (с учётом коэффициента сменности поста охраны))».

Действуя разумно и добросовестно в целях обеспечения равных прав и соблюдения законных интересов всех участников закупки, заказчик должен способствовать формированию равных условий.

Вместе с тем, Комиссия указывает, что антимонопольным органом неоднократно указывалось на неправомерность отклонения заявок за непредставление в составе заявки необходимых трудовых ресурсов, а том числе, в связи с тем, что данный критерий не влияет на качество выполняемых работ.

Комиссия оценив пояснения сторон и представленные заявки, приходит к выводу о

признании данных доводов жалобы необоснованными, ввиду того, что Заказчиком были предприняты меры по соблюдению принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, учитывая практику ФАС России, Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания Заказчику о внесении изменений в документацию.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Стрелец» (ИНН: 7103511842) на действия АО «РЖДСТРОЙ» (ИНН: 7708587205) при проведении Закупки обоснованной..

1. Установить в действиях Заказчика нарушения пунктов 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, статьи 193 ГК РФ.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-730/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.01.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение

процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25.01.2021 по делу № 077/07/00-730/2021,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «РЖДСТРОЙ» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Лот 1: Оказание услуг по охране объектов (Люберцы, Раменское, ТЧ Железнодорожный, Мытищи) Лот 2:Оказание услуг по охране объектов (СМТ «Спецмостотрест») (реестровый № 32009872242, далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть участникам закупочной процедуры ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 25.01.2021 по делу № 077/07/00-730/2021.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату проведения Закупки, дату подведения итогов Закупки.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.
7. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, Положением о закупках и Закупочной документацией.
8. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 01.03.2021.
9. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 03.03.2021 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.