

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6055/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.04.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии: членов Комиссии: при участии представителя ОАО «РЖД», в отсутствие ООО ЧОП «Желдор-Спецохрана» (извещен надлежащим образом)

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Желдор-Спецохрана» (далее также — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении конкурсов с ограниченным участием в электронной форме (№ 31/КОЭ-ДКРЭ/20; № 24/КОЭ-ДКРЭ/20) на право заключения договоров оказания услуг по охране имущества (реестровый № 32009872889; № 32009871498) (далее — Закупки),

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 Закупок.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в неправомерном отклонении от участия в процедуре. Доводы жалобы на различные процедуры носят идентичный характер. Заявителем оспариваются одни и те же действия Заказчика.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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 соответствует формальным требованиям статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Заказчик с доводами жалобы не согласился и предоставил письменные возражения.

На заседании Комиссией установлено, что согласно пунктам 1.2.3 протоколов рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 10.02.2021 № 24/КОЭ-ДКРЭ/20/1 и 31/КОЭ-ДКРЭ/20/1 участнику № 3 (ООО ЧОП «Желдор-Спецохрана») **отказано в допуске к участию в закупке** на основании пункта 3.6.4.2 Конкурсной документации, в связи несоответствием участника требованиям, предусмотренным пунктом 3.1.1. конкурсной документацией, а именно участник № 1 не является лицом, прошедшим предварительный квалификационный отбор № 4/ПКОЭ-ЦБЗ/19 по направлению № 4 (на стороне участника конкурса с ограниченным участием № 24/КОЭ-ДКРЭ/20 выступают не все юридические лица, входящие в состав участника, прошедшего квалификационный отбор № 4/ПКОЭ-ЦБЗ/19).

В соответствии с пунктами 3.1.1. конкурсных документаций с ограниченным участием в электронной форме участником конкурса признается любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника конкурса, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника конкурса, признанные на момент размещения информации о проведении конкурса на сайтах прошедшими предварительный квалификационный отбор, указанный в п. 1.3 конкурсной документации, и подавшие в установленные сроки и в установленном порядке конкурсную заявку на участие в конкурсе. **Лица, не прошедшие предварительный квалификационный отбор, не вправе принимать участие в конкурсе с ограниченным участием.**

Согласно пункту 3.1 уведомления об итогах рассмотрения от 01.11.2019 по закупке № 4/ПКОЭ-ЦБЗ/19 признаны прошедшими предварительный квалификационный отбор без ограничения срока подачи заявок: ООО ЧОП «ЖЕЛДОР-СПЕЦОХРАНА» – участник, на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО ЧОП «ЖЕЛДОР-СПЕЦОХРАНА» и, в том числе, ООО «ЧОП «Дубровник-5».

В соответствии с заявкой на участие в закупках ООО ЧОП «ЖЕЛДОР-СПЕЦОХРАНА» подана заявка от лица коллективного участника, в состав которого не входит ООО «ЧОП «Дубровник-5», следовательно, ООО ЧОП «ЖЕЛДОР-СПЕЦОХРАНА», на стороне которого выступают несколько лиц, **без участия ООО «ЧОП «Дубровник-5», не может рассматриваться как лицо, прошедшее предварительный квалификационный отбор № 4/ПКОЭ-ЦБЗ/19, из-за отсутствия в составе ООО «ЧОП «Дубровник-5». Изменение состава коллективного участника может влиять на квалификацию коллективного участника.**

Согласно представленному ООО ЧОП «ЖЕЛДОР-СПЕЦОХРАНА» в составе заявки дополнительному соглашению от 16.12.2019 № 2 ООО «ЧОП «Дубровник-5» вышло из состава коллективного участника.

Вместе с тем документацией по закупке № 4/ПКОЭ-ЦБЗ/19 (извещение № 31908283537) установлено следующее:

3.15.2. При проведении предварительного квалификационного отбора без ограничения срока подачи квалификационных заявок участник вправе изменить или отозвать поданную квалификационную заявку в любое время, но не позднее, чем за 7 (семь) рабочих дней до ближайшей даты вскрытия квалификационных заявок.

3.15.3. При проведении отбора в электронной форме на ЭТЗП для изменения поданной квалификационной заявки необходимо отозвать квалификационную заявку путем ее удаления или перевода в состояние редактирования, внести в нее изменения, подписать усиленной квалифицированной электронной подписью и вновь направить на электронную площадку. Без отзыва квалификационной заявки изменить ее невозможно. Для внесения изменений в поданную квалификационную заявку или отзыва квалификационной заявки необходимо руководствоваться нормативными документами ЭТЗП, размещенными на сайте ЭТЗП.».

Кроме того, у ООО ЧОП «Желдор-Спецохрана» имелась возможность внести изменения в свою коллективную заявку.

При этом, Заявителем не представлено доказательств, что выход из коллективной заявки участника не повлекло за собой несоответствие заявки, которая была рассмотрена Заказчиком в рамках отбора.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного, Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Желдор-Спецохрана» (ИНН: 7107087790) **на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727) при проведении Закупок необоснованной.**
2. Снять ограничения на размещение Закупок, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.04.2021 № ЕО/20289/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.