РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15913/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.11.2022 **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 посредством видеоконференцсвязи представителей ".....",

в отсутствие представителя ".....", извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 27.10.2022 № НП/54969/22,

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказания услуг по охране имущества (закупка № 3921/ОАЭ-ЦДЗС/22, https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2508193&sso=1&code=- 5#1 далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: https://moscow.fas.gov.ru/page/17962.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

При этом в адрес Управления поступило ходатайство от Заявителя о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителей (вх. от 27.10.2022 № 72795-

ЭП/22).

Комиссия Московского УФАС, рассмотрев указанное ходатайство посчитала возможным провести рассмотрение жалобы в отсутствие представителя от Заявителя.

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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям документации.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 17.10.2022 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (https://www.rts-tender.ru/) разместил информацию о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказания услуг по охране имущества (закупка № 3921/ОАЭ-ЦДЗС/22) (далее – аукцион, процедура).

В соответствии с пунктом 1.3.1 протокола рассмотрения аукционных заявок, поступивших для участия в аукционе от 17.10.2022 № 3921/ОАЭЦДЗС/22/1 Заявителю (Участник № 2) отказано в допуске к участию в закупке на основании пунктов 3.6.5.1. и 3.6.6. документации о закупке в связи с представлением документов, предусмотренных пунктами 1.9.2., 1.9.3. аукционной документации, содержащих информацию об участнике закупки, несоответствующую действительности, а именно представлены недостоверные сведения о наличии у участника опыта оказания услуг и квалифицированного персонала.

Согласно пункту 1.9.2. закупочной документации «Участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по охране объектов, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 к аукционной документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по охране объектов. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

и

- акты об оказании услуг;

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации, указать реестровый номер договора, присвоенный Единой информационной системой в сфере закупок. При этом, в случае если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (накладные о поставке товаров, акты о выполнении работ, оказании услуг, документы, подтверждающие оплату по договору)».

Пунктом 1.9.3. закупочной документации предусмотрено, что «Участник должен располагать квалифицированным персоналом (разрядность работников установлена Приказом Минсоцразвития от 17 апреля 2009 г. № 199 «О внесении изменения в единый тарифноквалификационный справочник работ и профессий рабочих»):

- не менее 196 охранников 4 разряда и выше (имеющих удостоверения частного охранника, выданные уполномоченным органом в соответствии с действующим законодательством Российской федерации.

Допускается представление дипломов, подтверждающих наличие образования в соответствии с ранее действующими документами, определяющими специальности по образованию.

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации.

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 1.9.3 на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения наличия профессионального образования, необходимого для оказания услуг по предмету аукциона, по форме приложения № 1.3 аукционной документации.

- копии действующих удостоверений частных охранников (только заполненные страницы), выданные уполномоченным органом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 статья 15.2 (ред. от 05.12.2017) «О частной детективной и охранной деятельности в РФ;

- копии личных карточек охранников;

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иных договоров на оказание услуг по предоставлению персонала со специалистами, указанными в представленной участником форме сведений о квалифицированном персонале.

- Документы, перечисленные в пунктах 1.9.2-1.9.3 аукционной документации, представляются в электронной форме».

Согласно пункту 3.12.7.3. аукционной документации в заявке должны быть представлены документы, подтверждающие соответствие участников закупки, предлагаемых ими товаров, работ, услуг установленным требованиям документации о закупке и условиям допуска к участию в закупке, в частности, перечисленные в пункте 1.9 документации о закупке (если в техническом задании установлено требование о предоставлении документов).

В соответствии с пунктом 3.6.5.1 закупочной документации предусмотрено, что участник закупки не допускается к участию в закупке в том числе в связи с непредставлением определенных документацией о закупке документов и/или предоставления информации об участнике закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Пунктом 3.6.6 закупочной документации установлено, что в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника закупки на любом этапе проведения закупки.

Комиссия Управления отмечает, что представитель Заказчика на заседании Комиссии представил сведения и пояснил по существу доводов жалобы следующее.

Заявителем в составе заявки представлены договоры простого товарищества с ООО ЧОП «Легион» (ИНН: 2634814148) и ООО ЧОП «ЩИТ3» (ИНН: 2308102873).

В процессе рассмотрения представленных документов к договорам простого товарищества Заказчиком установлено, что в гражданско-правовых договорах с

ООО ЧОП «Легион» и ООО ЧОП «ЩИТ-3» печать предприятий, подпись руководителя и подпись охранника выполнены методом вставки изображений в файл документа. Как пояснил представитель Заказчика, при наведении курсора мыши компьютера на подписи и печать в указанных договорах, они выделяются как отдельный элемент (н-р Договор между ООО ЧОП «Легион» с "....., стр. 4 файла Трудовые договоры).

Также Заказчиком выявлены несоответствия подписей охранников в гражданско-правовых договорах с охранными предприятиями, а именно в Трудовом договоре № 578 от 28.10.2020 с "....." (стр. 32) и в Согласии на обработку персональных данных "....." (стр.19) подписи различны.

Кроме того, в ходе рассмотрения документов указанных в заявке Заявителя Заказчиком установлено следующее:

- Охранник ООО ЧОП Легион "....." имеет действующее удостоверение частного охранника, однако представленная личная карточка относится не к ООО ЧОП «Легион», а выдана ООО ОП «Ангел».

- Охранник ООО ЧОП «Легион» ".....". Удостоверение частного охранника действительно до 05.10.2021. Удостоверение не продлено. На момент подачи заявки удостоверение недействительно (заявка Заявителя подана 01.10.2022).

- Охранник ООО ЧОП «Легион» ".....". В удостоверении частного охранника на 12 странице отсутствует отметка о выдаче личной карточки.

- Охранник ООО ЧОП «Эквит» ".....". Не представлено удостоверение частного охранника. Имеется личная карточка охранника.

- Охранник ООО ЧОП «ЛЕГИОН» "....." в личной карточке год ручкой исправлен год с 2022 года на 2020 год.

В соответствии со статьей 11.1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» право на приобретение статуса частного охранника предоставляется гражданам, прошедшим профессиональное обучение для работы в качестве частного охранника и сдавшим квалификационный экзамен, и подтверждается удостоверением частного охранника.

В соответствии со статьей 12 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» обязательным требованием является наличие у работников частной охранной организации, осуществляющей охранные услуги, личной карточки охранника, выданной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере охранной деятельности. Работники частной охранной организации имеют право оказывать охранные услуги в специальной форменной одежде, если иное не оговорено в договоре с заказчиком.

Таким образом, Заказчик отметил, что Заявителем представлена недостоверная информация в части наличия квалифицированного персонала.

Также Заявителем в качестве сведений об опыте работы по оказанию услуг охраны в составе заявки представлен, в том числе договор от 01.04.2022 № 68/ОКЭ-

ДВОСТ/22/2/1 заключенный между ОАО «РЖД» и ООО ЧОП «Эквит» (далее – Договор).

В соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, предусмотренная приложением 1.3 документации (далее – Форма), помимо граф, содержащих реквизиты договоров, адреса выполнения работ и их стоимость, участники закупки должны также указать следующие сведения:

Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору	Сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или третьих лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений

Заказчик на заседании Комиссии обратил внимание, что Заявителем при заполнении Формы в разделе «Наличие жалоб, претензий, исковых заявлений со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору», а также в разделе «Сведения об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента и/или третьих лиц по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений» по Договору указано – «Нет».

При этом в адрес Заявителя, в рамках Договора, ОАО «РЖД» направлялись претензии № ДЭЗЮ-61 от 26.05.2022г., № ДЭЗЮ-83 от 30.06.2022г., № ДЭЗЮ-88 от 11.07.2022г., № ДЭЗЮ-102 от 15.09.2022г., в количестве 4 (четырех) штук по 8000 (Восемь тысяч) рублей каждая за нарушение выполнения договорных обязательств по охране имущества дирекции.

Таким образом, Заявителем представлена недостоверная информация в части опыта выполнения работ.

Комиссия Управления заслушав позицию Заказчика, изучив представленные документы и сведения, отмечает следующее.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 26.10.2022 Комиссия Управления на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы приняла решение о переносе рассмотрения жалобы на 01.11.2022, запросив у Заявителя в уведомлении о переносе рассмотрения жалобы (письмо исх. от 27.10.2022 № НП/54969/22) письменные пояснения по Жалобе с учетом обстоятельств, изложенных в возражениях Заказчика.

Однако на заседание Комиссии Заявитель не явился, направил ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей Общества.

Вместе с тем запрашиваемую письменную позицию и подтверждающие документы в письме (вх. от 27.10.2022 № 72795-ЭП/22) Заявитель не представил.

Поскольку действительных доказательств обратного Заявителем не представлено, Комиссия приходит к выводу о необоснованности указанного довода жалобы Заявителя.

Комиссия отмечает, что использование предусмотренных законом средств защиты только формальным способом, при отсутствии реального интереса в защите права, а также с целью причинить ущерб иным лицам, содержит в себе явные признаки злоупотребления правом.

Данное обстоятельство является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении жалобы. В свою очередь 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 20.10.2022 № НП/53946/22 и от 27.10.2022 № НП/54969/22.

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