

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15248/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.08.2021 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей филиала ФГУП «Охрана Росгвардии» по Липецкой области, АО «Почта России»;

рассмотрев жалобу филиала ФГУП «Охрана Росгвардии» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Почта России» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона на право заключения договора на оказание услуг по централизованной охране объектов почтовой связи УФПС Липецкой области с применением технических средств охраны для нужд УФПС Липецкой области (реестровый № 32110527648) (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, перенаправленная Липецким УФАС России.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации, влекущее ограничение конкуренции.

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 отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 3 665 400,00 руб. размещено на Официальном сайте 04.08.2021.

Из жалобы следует, что Заявитель не согласен с установлением требования к участникам о наличии лицензии на охранную деятельность, поскольку спорное требование ограничивает участие в конкурентной процедуре ФГУП «Охрана Росгвардии» в лице филиала, так как указанные филиалы наделены на осуществление охранный деятельности без лицензии.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 3.1 Информационной карты участник должен обладать специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (или законодательством государства, на территории которого будет использоваться поставляемая по договору продукция), связанной с осуществлением видов деятельности, предусмотренных договором, в том числе необходимыми лицензиями на выполнение работ или оказание услуг, в объеме выполняемых работ, услуг в соответствии со ст. 11 Закона РФ от 11.03.1992 N 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и Постановлением Правительства РФ от 23.06.2011 г. №498 «О некоторых вопросах осуществления частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности»).

С целью подтверждения соответствия вышеуказанному требованию в составе заявки участник должен представить копии разрешающих документов на осуществление видов деятельности, видов работ, требуемые для выполнения

договора:

- копия лицензии на выполнение работ или оказание услуг, в объеме выполняемых работ, услуг: в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23.06.2011 N 498 (ред. от 23.12.2020) "О некоторых вопросах осуществления частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности"
- или копия выписки из реестра лицензий по форме, утвержденной постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2020 г. № 2343 «Об утверждении Правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что из буквального толкования данного пункта 3.1 Информационной карты следует, что участник аукциона не ограничен наличием лицензии, он должен обладать специальной правоспособностью в области охранной деятельности.

В части 4 статьи 29 Федерального закона от 27.05.1996 № 57-ФЗ «О государственной охране» установлено, что подразделения, организации, созданные федеральным органом исполнительной власти в области государственной охраны, осуществляют свою деятельность в рамках настоящего Федерального закона без лицензирования. Указанное требование содержится в пункте 8 Аукционной документации.

При этом Заявитель является участником Закупки, заявка которого признана соответствующей требованиям Закупочной документации.

Таким образом, Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о недоказанности со стороны Заявителя нарушения своих прав и законных интересов.

Также Заявитель в жалобе указал на то, что единственным акционером АО «Почта России» является Российская Федерация, в связи с чем объект, подлежащий охране в рамках настоящей Закупки, подлежат государственной охране.

В свою очередь, Заказчик пояснил, что К государственной охране отнесена деятельность по обеспечению безопасности объектов государственной охраны и защите охраняемых объектов, выполняемая в целях безопасного и беспрепятственного осуществления государственной власти в Российской Федерации и исполнения международных обязательств Российской Федерации, осуществляемая на основе совокупности правовых, организационных, охранных, режимных, оперативно-розыскных, технических, информационных и иных мер (статья 1 Федерального закона от 27.05.1996 N 57-ФЗ "О государственной охране").

Заявитель 06.08.2021 исх № 51/1526 обратился в адрес Заказчика о несоответствии закупочной процедуры ч. 1 ст. 2 закона 223-ФЗ и приводил аргумент в пользу заключения договора с единственным поставщиком услуг о том, что единственным акционером АО «Почта России» является Российская Федерация, а от имени РФ полномочия акционера осуществляет федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по управлению федеральным имуществом Росимущество, а также обосновывал свой аргумент п. 1 Приложения №1

Постановления Правительства №587.

Заказчик с аргументом Заявителя не согласился, указал, что объекты охраны, перечисленные в техническом задании по передаточному акту, вошли в состав АО «Почта России», либо находятся в фактическом пользовании Общества по гражданско-правовым договорам с собственниками зданий и помещений.

Согласно п. 1 Перечня, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 N 587, не могут охраняться частными охранными предприятиями здания (помещения), строения, сооружения, прилегающие к ним территории и акватории федеральных органов законодательной и исполнительной власти (за исключением зданий (помещений), строений, сооружений, прилегающих к ним территорий Управления делами Президента Российской Федерации, территориальных органов Федеральной налоговой службы), иных государственных органов Российской Федерации.

В соответствии с ч. 2 ст. 19 Федерального закона от 29.06.2018 № 171-ФЗ "Об особенностях реорганизации федерального государственного унитарного предприятия "Почта России", основах деятельности акционерного общества "Почта России" и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Закон № 171) АО "Почта России" является правопреемником ФГУП "Почта России".

Со дня государственной регистрации общества в едином государственном реестре юридических лиц к нему в неизменном виде переходят все права и обязанности названного предприятия, за исключением прав предприятия на движимое и недвижимое имущество, находящееся в хозяйственном ведении или постоянном (бессрочном) пользовании предприятия, а также на праве безвозмездного пользования, в случаях, предусмотренных настоящим федеральным законом. Со дня государственной регистрации общества оно приобретает право собственности на указанное движимое и недвижимое имущество в порядке, установленном названным законом.

Следовательно, Законом № 171 установлен специальный порядок перехода прав от ФГУП "Почта России" к АО "Почта России".

В силу ч. 12 ст. 19 Закона о реорганизации состав имущественного комплекса предприятия, подлежащего передаче обществу в качестве вклада Российской Федерации в уставный капитал общества, определяется передаточным актом.

Учитывая положения ч. 2, ч. 12 ст. 19 Закона № 171, а также вхождение перечисленных объектов в состав имущества, передаваемому заказчику по передаточному акту, с 01.10.2019 данные объекты являются собственностью АО «Почта России» или используются Заказчиком на ином, основанном на законе праве, к которым нормы вышеуказанного Постановления не применяются.

Данная правовая позиция находит свое подтверждение в судебной практике, где аналогичная ситуация рассмотрена в деле А40-301864/19/09АП-24817/2020 (Решение Московского УФАС России от 15.10.2019 г. по делу N 077/07/00-11384/2019).

Комиссия отмечает, что 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.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГУП «Охрана Росгвардии» (филиал ФГУП «Охрана Росгвардии» по Липецкой области) (ИНН: 7719555477, ОГРН: 1057747117724) на действия АО «Почта России» (ИНН: 7724490000, ОГРН: 1197746000000) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные на Закупку письмом Московского УФАС России от 26.08.2021 № ЕО/51615/21.

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