

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1261/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.02.2023

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 «.....»,
«.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг централизованной охраны объектов (СФО) (реестровый № 32211916018, 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 письмом Алтайского УФАС России от 25.01.2023 № 228/9.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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.

Доводы жалобы Заявителя сводятся к неисполнению Заказчиком ранее выданного предписания антимонопольного органа по делу от 23.12.2022 № 077/07/00-18989/2022.

Вместе с тем Заявитель в настоящей жалобе ссылается на то, что по условиям извещения Закупки, к участию в закупке допускаются физические лица, однако законодательством Российской Федерации запрещается оказание охранных услуг физическим лицам.

Кроме того, Заявитель указывает, что извещение о Закупке не содержит информацию, какие документы необходимо предоставлять участнику в составе заявки для подтверждения права на оказание услуг по охране. Ввиду чего, Заявитель считает, что к участию в Закупке допускаются любые организации и физические лица не имеющие разрешения на охранную деятельность.

Между тем, как указывает Заявитель, извещение о Закупке с учетом внесенных изменений не содержит требований к статусу участников Закупки и наличию у них полномочий на охрану объектов перечисленных в пункте 1 Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 14.09.1992 № 587, на которые частная охранная деятельность не распространяется.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы истребуемые антимонопольным органом.

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 Закона 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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Комиссией Управления установлено, что в Московское УФАС России поступала жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная включением в документацию о Закупке требования о наличии у

участников в составе своей заявки лицензии на осуществление частной охранной деятельности.

Решением антимонопольного органа от 23.12.2022 по делу № 077/07/00-18989/2022 жалоба Заявителя на действия Заказчика была признана Комиссией обоснованной, а в действиях Заказчика установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании указанного решения от 23.12.2022 по делу № 077/07/00-18989/2022 Заказчику было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, которым предписано:

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Закупки (в случае их составления).
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 23.12.2022 по делу № 077/07/00-18989/2022.
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 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 и Положением о закупке.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что 17.01.2023 были внесены изменения в извещение о запросе котировок на право заключения договора на оказание услуг централизованной пультовой охраны объектов. Так, Заказчик отметил, что в соответствии с решением от 23.12.2022 отменено требование Заказчика о предоставлении участниками закупки лицензии на осуществление частной охранной деятельности. В соответствии с пунктами 3, 4

предписания от 23.12.2022 были так же продлены сроки приема заявок на участие в Закупке и назначена новая дата окончания подачи заявок, дата рассмотрения заявок и дата подведения итогов Закупки.

Таким образом, Заказчик отметил, что все требования предписания от 23.12.2022 по делу № 077/07/00-18989/2022 были исполнены Заказчиком.

Исследовав изложенные обстоятельства, Комиссия отмечает, что новая редакция извещения Заказчика не содержит требования о наличии у участников в составе своей заявки лицензии на осуществление частной охранной деятельности, которое было признано Комиссией Управления незаконным в рамках дела № 077/07/00-18989/2022.

Комиссия также считает необходимым отметить, что предписание от 23.12.2022 по делу № 077/07/00-18989/2022 не содержало требований, обязывающих Заказчика вносить изменения в документацию относительно требований к статусу участников Закупки и конкретизировать, что объекты Заказчика являются специальными объектами охраны, на которых не распространяется частная охранная деятельность.

Комиссия принимает во внимание, что Заявитель к жалобе не прилагает доказательства, которые подтверждают, что нарушаются права и законные интересы Заявителя, как участника Закупки.

Вместе с тем, Заявителем в своей жалобе не указано, в чем именно выразилось нарушение Заказчиком Закона о закупках.

Кроме того, Заявитель не привел нормативного обоснования своих доводов относительно того, требование к какому документу для участников Закупки должен был установить Заказчик в документации. Следовательно, Заявитель не доказал, что Заказчик нарушил какую-либо норму права.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было.

Дополнительно, Комиссия отмечает, что на заседании установлено, что оспариваемая Закупка отменена Заказчиком.

Извещение об отмене Закупки размещено на сайте Единой информационной системы в сфере закупок 24.01.2023 17:25 (МСК).

В соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки

(лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с извещением о проведении Закупки дата и время окончания подачи заявок 25.01.2023 08:30 (МСК).

Таким образом, Закупка отменена Заказчиком правомерно.

При таких обстоятельствах, Комиссия также приходит к выводу, что права Заявителя не могут быть нарушены, ввиду отсутствия у него возможности принять участие в спорной закупочной процедуре.

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 «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.01.2023 № НП/3713/23.

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