

1. ООО «Охранное предприятие
«СинС-Профи»

ул. Ак. Королева, д. 28, корп. 3, пом. 3, Москва, 127427

2. Федеральное государственное бюджетное научное учреждение
«Технологический институт сверхтвердых и новых углеродных материалов»
(ФГБНУ ТИСНУМ)
ул. Центральная, д. 7А, г. Троицк, Москва, 108840

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2634/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.12.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Охранное предприятие «СинС-Профи» (далее —
Общество, Заявитель) на действия заказчика — ФГБНУ ТИСНУМ (далее —
Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на
оказание услуг по охране объектов ФГБНУ ТИСНУМ (реестровый № 31705704058)
(далее — Конкурс),

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 Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в
неправомерном отклонении заявки Общества от участия в Конкурсе.

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по
оспариваемой процедуре.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг.

Согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Положение о закупках товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления процедуры (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

Извещение о проведении Конкурса опубликовано в ЕИС 03.11.2017. Дата окончания приема заявок — 27.11.2017, дата рассмотрения заявок — 30.11.2017, дата подведения итогов — 06.12.2017.

Исходя из протокола рассмотрения заявок открытого конкурса от 30.11.2017 заявка Общества отклонена от участия в процедуре ввиду несоответствия требованиям Конкурсной документации (лицензия до 18.03.2018).

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 5.1 Конкурсной документации в составе заявки на участие в Конкурсе участнику необходимо представить, в том числе действующая лицензия на осуществление частной охранной деятельности (с приложением перечня разрешенных видов услуг), выданная органами внутренних дел в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Срок действия лицензии на осуществление частной охранной деятельности не должен прекращаться в период действия договора.

Пунктом 2.3 Конкурсной документации установлены следующие сроки поставки товара (выполнения работ, оказания услуг): с 01.01.2018 по 31.12.2018.

С учетом требований Конкурсной документации, участнику Конкурса необходимо представить в составе заявки лицензию на осуществление частной охранной деятельности, действующую в весь период действия договора, подлежащего заключению по итогам проведения Конкурса.

На заседании Комиссией установлено, что в составе заявки Общества представлена лицензия на осуществление частной охранной деятельности со сроком действия до 18.03.2018, что не соответствует пункту 5.1 Конкурсной документации.

С учетом изложенного, отклонение заявки Общества от участия в Конкурсе по основанию, указанному в протоколе рассмотрения заявок открытого конкурса от 30.11.2017, не противоречит Конкурсной документации.

Таким образом, жалоба Заявителя на действия Заказчика признается необоснованной.

Между тем в ходе рассмотрения представленных на заседании материалов и сведений, Комиссией выявлено иное нарушение.

Как было указано ранее, согласно пункту 5.1 Конкурсной документации в составе заявки на участие в Конкурсе участнику необходимо представить, в том числе действующая лицензия на осуществление частной охранной деятельности (с приложением перечня разрешенных видов услуг), выданная органами внутренних дел в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Срок действия лицензии на осуществление частной охранной деятельности не должен прекращаться в период действия договора.

Между тем, Заявитель указывает, что в соответствии с пунктом 9.6 Приложения № 2 Приказа «Об утверждении административных регламентов Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственных услуг по выдаче лицензии на частную детективную (сыскную) деятельность, лицензии на частную охранную деятельность и удостоверения частного охранника» от 29.09.2011 № 1039 документы для продления срока действия лицензии предоставляются в подразделение лицензионно-разрешительной работы не ранее двух месяцев и не позднее чем на один месяц до истечения срока действия лицензии.

Таким образом, нормами действующего законодательства предусмотрена возможность переоформления имеющейся лицензии до истечения срока ее действия.

Между тем Комиссия указывает, что установление в составе Конкурсной документации рассматриваемого требования к участникам Конкурса накладывает на потенциальных участников процедуры дополнительные ничем не обоснованные ограничения.

Факт обладания лицом на момент подачи заявки и заключения договора лицензией на осуществление частной охранной деятельности, позволяет приступить к

оказанию услуг по договору. Кроме того, нормами законодательства предусмотрен механизм заблаговременного продления срока ее действия. Однако спорное требование включено в документацию без учета названных обстоятельств.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Повышенные требования к потенциальным контрагентам должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному части 1 статьи 1 ГК РФ и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры (торгов).

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Комиссия указывает, что спорное требование Заказчика ограничивает возможность участия в Конкурсе лиц, имеющих спорную лицензию со сроком действия менее периода исполнения договора

Между тем причины установления столь высоких и явно ограничивающих права участников требований, Заказчиком не приведены, не раскрыты.

С учетом изложенного, Комиссией усматривается в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Помимо вышеизложенного, Комиссией установлено, что Заказчиком был заключен договор до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган.

Пунктом 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно информации из ЕИС при проведении Конкурса был составлен протокол оценки и сопоставления заявок от 06.12.2017 № 31705704058-03. Размещение указанного протокола было осуществлено Заказчиком 06.12.2017.

Также, на заседание Комиссии Заказчиком был представлен договор от 12.12.2017

№ 96/К/2017, заключенный по результатам проведения Конкурса.

Таким образом, договор по итогам Конкурса заключен на шестой день опубликования итогового протокола, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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 7.2 Положения о закупках договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор, по результатам проведения торгов должен быть заключен Заказчиком не позднее двадцати дней, а по результатам неторговых процедур – не позднее двадцати дней со дня подписания итогового протокола.

Таким образом, Положением о закупках не установлен мораторий на заключение договора в десять дней.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, норма пункта 7.2 Положения о закупках, позволяющая заключать договор по итогам конкурентной процедуры в течение двадцати дней со дня подписания итогового протокола закупки, исключает возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение о закупках в части срока заключения договора.

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

ООО «Охранное предприятие
«СинС-Профи»

ул. Ак. Королева, д. 28, корп. 3, пом. 3, Москва, 127427

2. Федеральное государственное бюджетное научное учреждение
«Технологический институт сверхтвердых и новых углеродных материалов» (ФГБНУ
ТИСНУМ)
ул. Центральная, д. 7А, г. Троицк, Москва, 108840

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2634/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.12.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006
№ 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 18.12.2017
по делу № 1-00-2634/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГБНУ ТИСНУМ (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов ФГБНУ ТИСНУМ (реестровый № 31705704058) (далее — Конкурс), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках товаров, работ, услуг с учетом решения Комиссии от 18.12.2017 по делу № 1-00-2634/77-17, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 02.04.2018.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 09.04.2018 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.