

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14764/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.08.2021 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 посредством видеоконференцсвязи представителей ООО ЧОО
«СИГНАЛ», ГКУ «УКС»;

в отсутствие представителей АО «МОСИНЖПРОЕКТ», АО «ЕЭТП», извещенных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.08.2021 №
ЕО/50577/21,

рассмотрев жалобу ООО ЧОО «СИГНАЛ» (далее — Заявитель) на действия АО
«МОСИНЖПРОЕКТ» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной
форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на оказание услуг по организации пропускного и
внутриобъектового режимов и обеспечению круглосуточной охраны строительных
площадок объекта строительства Южный участок Большой кольцевой линии,
станция метро «Каховская» - станция метро «Проспект Вернадского», включая
реконструкцию участка станция метро «Каширская» - станция метро «Каховская»
(реестровый № 321 10393200, 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.

Согласно доводам жалоб, Заявитель оспаривает неправомерное отклонение
заявки.

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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

17.06.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110393200 о проведении конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации пропускного и внутриобъектового режимов и обеспечению круглосуточной охраны строительных площадок объекта строительства Южный участок Большой кольцевой линии, станция метро «Каховская» - станция метро «Проспект Вернадского», включая реконструкцию участка станция метро «Каширская» - станция метро «Каховская».

Заявитель считают неправомерным отклонение заявки в соответствии с пунктом 13.4.1 статьи 13 и пункта 13.4.4 статьи 13 Положения о закупках. В нарушение пункта 14.1.9 статьи 14 Положения о закупках, пункта 8 и подпункта 9 пункта 14 (состав второй части заявки) конкурсной документации ввиду несоответствия требованиям закупочной документации, а именно, согласно сведениям,

содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (официальный сайт Федеральной налоговой службы <https://ofd.nalog.ru/>), участники ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» (ИНН 7722593458), ООО «ЧОП «Командор» (ИНН 5027081694), ООО «ЧОП «КОМАНДОР-2Л» (ИНН 7719279210), входящие в состав коллективной заявки, не являются субъектами малого и среднего предпринимательства.

ГКУ «УКС» с доводом жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Таким образом, 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. № 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 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, предоставляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Заказчиком в пункте 8 закупочной документации установлено, что участниками проводимой Закупки могут являться исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, доводы Заявителя об отсутствии в Закупочной документации требований об отнесении каждого из членов коллективного участника к субъектам малого и среднего предпринимательства опровергается фактическими обстоятельствами дела.

Рассмотрение вторых частей заявок осуществлялось Заказчиком 12.07.2021 (соответствующий протокол опубликован в ЕИС 14.07.2021).

Таким образом, на дату рассмотрения вторых частей заявок заявка Заявителя не соответствовала требованиям, поскольку часть, входящих в состав коллективной заявки, лиц не являлись субъектами МСП.

Комиссия отмечает, что на дату окончания срока подачи заявок (05.07.2021)

сведения об ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана», ООО «ЧОП «Командор» и ООО «ЧОП «КОМАНДОР-2Л» содержались в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, что подтверждается сведениями, опубликованными на официальном сайте Федеральной налоговой службы (файл «Период нахождения в реестре»):

- ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» с 01.08.2016 по 10.07.2021;

- ООО «ЧОП «Командор» с 01.08.2016 по 10.07.2021;

- ООО «ЧОП «КОМАНДОР-2Л» с 01.08.2016 по 10.07.2021.

В составе коллективной заявки на членов коллективного участника ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана», ООО «ЧОП «Командор» и ООО «ЧОП «КОМАНДОР-2Л» предоставлены выписки из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, актуальные на дату подачи заявки на участие в оспариваемой Закупке.

На основании пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительством Российской Федерации устанавливаются особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Соответствующие особенности установлены Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (вместе с «Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема», «Требованиями к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства») (далее — Постановление № 1352).

Согласно пункту 4 Постановления № 1352, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа

субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 12 Постановления № 1352 указано, что при осуществлении закупок в соответствии с подпунктами «б» и «в» пункта 4 настоящего Положения заказчик принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке участника закупки или об отказе от заключения договора с участником закупки в случае отсутствия информации об участнике закупки, субподрядчике (соисполнителе), предусмотренными подпунктами «б» и «в» пункта 4 настоящего Положения, в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, положениями Постановления № 1352 установлены императивные требования о принятии заказчиком решение об отклонении заявки (либо отказа от заключения договора) в случае, если сведения об участнике отсутствуют в реестре МСП.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

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

Вместе с тем, комиссией Управления 02.08.2021 в рамках дела № 077/07/00-12961/2021 дана правовая оценка действиям Заказчика, согласно которой в действиях (бездействиях) Заказчика выявлены нарушения по допуску заявки ООО «ЧОО Сигнал» в соответствии с частью 6 и пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, в результате которой принято решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной с выдачей обязательного для исполнения предписания для устранения выявленных нарушений, а именно отменить протокол рассмотрения вторых частей заявок от 12.07.2021, итоговый протокол от 14.07.2021 и определить новую дату рассмотрения вторых частей заявок, новую дату подведения итогов Закупки.

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 по данному доводу жалобы.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в

действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке

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 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).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.08.2021 № ЕО/50577/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

