РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22010/2020 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.12.2020

г. Москва

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

Заместителя председателя комиссии:

при участии представителей ООО ЧОП «Цезарь Секьюрити», АО «ДОМ.РФ», а
также победителя процедуры — ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана»
посредством видеоконференцсвязи:

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Цезарь Секьюрити» (далее также — Заявитель) на
действия АО «ДОМ.РФ» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в
электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и
среднего предпринимательства, на оказание услуг по охране расположенных в
территориальных границах города Москвы и Московской области земельных
участков, включая находящиеся на них объекты недвижимого и иного имущества
Российской Федерации, агентские полномочия по которым переданы АО «ДОМ.РФ»
(реестровый № 32009679693) (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 жалобы Заявитель оспаривает правомерность допуска заявки
победителя Закупки к участию в процедуре.

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

Из доводов жалобы следует, что заявка ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» допущена к участию в Закупке неправомерно, поскольку указанное общество не соответствует критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Так, Заявитель указывает, что в соответствии с ответом на запрос ЦАПП ГУ Росгвардии по г. Москве от 04.12.2020 № 20106/9-4319 численность частных охранников, трудоустроенных в ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана», составляет 1604 работника, при этом в соответствии с частью 11.1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» частный охранник работает по трудовому договору с частной охранной организацией, и его трудовая деятельность регулируется трудовым законодательством и настоящим Законом, из чего следует, что победитель не отвечает критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, а равно не может быть допущен к участию в Закупке. В соответствии с извещением и документацией о проведении Закупки, Закупка проводится путем открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства. Пунктом 17.7 извещения о проведении Закупки к участникам установлены следующие обязательные требования: «Участник должен соответствовать критериям отнесения к субъектам малого или среднего предпринимательства, установленным в соответствии Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее 209-ФЗ). Соответствие указанным требованиям подтверждается сведениями из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства / в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь созданным юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ в реестре МСП - декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (Форма 5)».

Требования в документации о закупке установлены Заказчиком с учетом особенностей осуществления закупки, участие в которой могут принять только субъекты малого и среднего предпринимательства в соответствии со статьей 3.4 Закона о закупках, а также в соответствии с Положением, утвержденным Постановлением Правительства от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Положение).

В соответствии с пунктом 11 Положения участники закупки подтверждают в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего

предпринимательства путем представления в форме документа на бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства), содержащих информацию об участнике закупки, или декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом.

В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 4.1. Закона № 209-ФЗ проверка и внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются Федеральной налоговой службой в соответствии со статьей 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ.

Согласно предоставленной в составе заявки выписке из ЕГРЮЛ от 25.11.2020 ЮЭ9965-20-304330984 ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» (ИНН: 7722593458) создано 08.11.2006, в связи с этим сведения о нем подлежат включению в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что на дату рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке, сведения об ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» (ИНН: 7722593458) содержались в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте <https://ofd.nalog.ru> (скриншот прилагается): Дата включения в реестр: 01.08.2016; Категория: малое предприятие.

При этом на заседании Комиссией проведена проверка наличия сведений об ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства и установлено, что такие сведения в реестре содержатся.

Учитывая изложенное, ООО «ЧОП «Баярд-Пультовая охрана» соответствует требованиям документации о Закупке, а именно сведения о нем на дату рассмотрения заявок, а также на дату рассмотрения жалобы по существу содержатся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте <https://ofd.nalog.ru>.

В соответствии с пунктом 13 Положения 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, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупок в соответствии с подпунктами «б» и «в» пункта 4 настоящего Положения заказчик не вправе требовать от субъектов малого и среднего предпринимательства, являющихся участниками такой закупки, иные документы и сведения, помимо сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или декларации, в целях подтверждения соответствия критериям, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». Кроме того, необходимо отметить, что ни Комиссия, ни Заказчик не наделены компетенцией по проверке соответствия субъекта критериям отнесения к

субъектам малого и среднего предпринимательства, такие полномочия возложены на налоговый орган, который, в свою очередь, публикует соответствующую информацию в официальных открытых источниках сети «Интернет».

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения о допуске заявки победителя к участию в Закупке. В настоящем случае, Заказчик в установленном порядке проверил соответствие победителя требованиям Закупочной документации. В связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Закупочной документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства.

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 помимо субъективной оценки таких действий Заявителем 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Цезарь Секьюрити» (ИНН: 7731571771), на действия АО «ДОМ.РФ» (ИНН: 7729355614) при проведении Закупки необоснованными.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.12.2020 № ЕО/71575/20.

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