

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13220/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
30.07.2021 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 АО «ТД РЖД»,

в отсутствие ООО «Дифенс ТБ» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 28.07.2021 № ЕО/44869/21),

рассмотрев жалобу ООО «Дифенс ТБ» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «ТД РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № ТД-585/21 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению устойчивого функционирования транспортного комплекса путем защиты от противоправных (неправомерных) действий (бездействия), угрожающих деятельности транспортного комплекса (защита транспортных средств от актов незаконного вмешательства) (реестровый № 32110396922) (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 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу.

Заявителем оспариваются действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

В уведомлении о принятии жалобы к рассмотрению содержалась информация о том, что в случае отсутствия технической возможности, а также при наличии иных объективных причин невозможности рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи, стороны вправе подать ходатайство об очном рассмотрении жалобы, оформленное надлежащим образом. Указанное ходатайство должно быть направлено не позднее 15:00 (по московскому времени) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы на электронные почты to77@fas.gov.ru, to77-torgi.mufas@fas.gov.ru.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от лиц, которым направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (Заявителем, Заказчиком, Организатором торгов), в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

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 145 665 113,35 руб. размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (далее — Официальный сайт) 18.06.2021.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 15.07.2021 заявка Общества (порядковый номер — 322) отклонена от дальнейшего участия ввиду представления недостоверной информации в отношении кадровых ресурсов участника, а именно: свидетельство об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности <...> отсутствует в реестре выданных свидетельств об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности на железнодорожном транспорте и метрополитене на Официальном сайте Федерального агентства железнодорожного транспорта (<http://www.rlw.gov.ru/opendata/7708525167-attestatroszeldor>) (далее — Официальный сайт).

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке и требования к участникам такой закупки.

В пункте 1.7.3 Документации Заказчиком установлены квалификационные требования к участникам закупки, в том числе Участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по оказанию услуг по осуществлению транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и/или транспортных средств от актов незаконного вмешательства в соответствии с Федеральным законом от 09.02.2007г. № 16-ФЗ «О транспортной безопасности», Постановлением Правительства РФ от 08.10.2020г. № 1633 «Об утверждении требований по обеспечению транспортной безопасности, в том числе требований к антитеррористической защищенности объектов (территорий), учитывающих уровни безопасности для различных категорий объектов транспортной инфраструктуры железнодорожного транспорта», Приказом Минтранса РФ от 23.07.2015г. № 227 «Об утверждении правил проведения досмотра, дополнительного досмотра, повторного досмотра в целях обеспечения транспортной безопасности», предусмотренной конкурсной документацией.

Если участие в закупке принимает несколько лиц на стороне одного участника, разрешительные документы предоставляются на лиц, которые в соответствии с договором простого товарищества осуществляют деятельность, право осуществления которой подтверждается разрешительными документами. При распределении в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности) обязанностей и вкладов товарищей таким образом, что исполнителями работ (услуг), которые могут выполняться при наличии указанных разрешительных документов, выступают несколько лиц, участник должен представить указанные разрешительные документы на таких лиц. В случае отсутствия распределения обязанностей, вкладов и указания на исполнителей работ (услуг) в договоре простого товарищества (договоре о совместной

деятельности), участник должен представить указанные разрешительные документы на всех лиц, выступающих на стороне одного участника.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

-устав подразделения транспортной безопасности;

-свидетельство об аккредитации юридического лица в качестве подразделения транспортной безопасности;

- свидетельства о прохождении аттестации сотрудников.

Документы должны быть сканированы с оригинала либо нотариально заверенной копии.

Если срок действия указанного разрешительного документа на право осуществления деятельности истек после подачи заявки и до заключения договора, то победитель (участник, с которым заключается договор) обязан предоставить действующий разрешительный документ с проектом договора, подписанным победителем. В случае непредставления указанного документа победитель (участник, с которым заключается договор) признается уклонившимся от заключения договора.

Документы, перечисленные в пункте 1.7.3.1. предоставляются в электронной форме в составе конкурсной заявки.

На заседании Комиссии Заказчик с доводами жалобы не согласился, пояснив, что в соответствии с пунктом 3.11.11 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

Закупочная комиссия осуществила проверку сведений, размещенных на Официальном сайте в связи с тем, что в составе заявки Обществом было представлено свидетельство об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности на <...>, сроком действия до 06.04.2021. Вместе с тем данные об указанном сотруднике отсутствуют в соответствующем реестре.

На заседании Комиссии Управления также была осуществлена проверка о нахождении спорного сотрудника в реестре выданных свидетельств об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности на железнодорожном транспорте и метрополитене и было установлено, что данные об <...> отсутствуют.

При этом в своей жалобе Заявитель ссылается на реестр выданных свидетельств об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности на железнодорожном транспорте и метрополитене до 01.02.2018.

Указанные доводы Заявителя оцениваются Комиссией критически, поскольку проведение конкурентной процедуры осуществляется в 2021 году, а следовательно, для подтверждения соответствия требованию к участнику о

наличии соответствующих разрешительных документов должно быть подтверждено на момент принятия участия в Закупке.

При этом Заявителем не представлено доказательств наличия у указанного сотрудника действующего свидетельства об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности.

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 (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

Следовательно, Заказчик обязан осуществлять проверку заявки на соответствие установленным требованиям.

При этом сотрудник, заявленный Обществом как соответствующий установленным требованиям, таким требованиям не отвечал.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

При этом Заказчик, действуя добросовестно, проявив должную осмотрительность осуществил проверку представленных Заявителем сведения путем обращения к Официальному сайту.

Кроме того, отсутствие у указанного сотрудника соответствующего свидетельства также было подтверждено в ходе заседания Комиссии антимонопольного органа.

Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

Также Заказчик пояснил, что ввиду отклонения всех заявок, поданных на участие в Закупке, АО «ТД РЖД» объявлена новая конкурентная процедура, в которой Заявитель вправе участвовать.

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, поскольку у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Общества.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дифенс ТБ» (ИНН: 7805712966, ОГРН: 1177847287705) на действия АО «ТД РЖД» (ИНН: 7839330845, ОГРН: 1067847492888) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.07.2021 № ЕО/44869/21.

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