

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Кировское УФАС России) поступило обращение ООО «Охранное агентство «Аякс» от 29.07.2021 № 177 (вх. № 4919 от 30.07.2021) по вопросу нарушения, по мнению заявителя, антимонопольного законодательства Российской Федерации в связи с предоставлением ООО ЧОО «А.К.П.» (ИНН: 1101133175; ОГРН: 1161101058360; юридический адрес: Республика Коми, г. Сыктывкар, Сысольское Шоссе, д. 1/3) недостоверных сведений при участии в открытом конкурсе в электронной форме (номер извещения 0140300040820001612) на оказание услуг частной охраны, что нарушает требования статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как указывает заявитель, по итогам открытого конкурса в электронной форме (номер извещения 0140300040820001612) (далее – открытый конкурс) победителем признано ООО ЧОО «А.К.П.», с которым заказчиком МКУ «Служба хозяйственного обеспечения администрации города Кирова» заключен муниципальный контракт от 29.12.2020 № 01403000408200016120001 на оказание охранных услуг. Вместе с тем, у ООО ЧОО «А.К.П.» разрешение на хранение и использование оружия от 04.08.2017 серии РХИ № 0146772, выданное Управлением Росгвардии по Республике Коми, аннулировано, о чем ООО ЧОО «А.К.П.» извещено уведомлением об аннулировании разрешения от 19.02.2019 № 358/3-112. Соответственно, ООО ЧОО «А.К.П.» при отсутствии действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему не могло участвовать в открытом конкурсе.

Оценив представленные в антимонопольный орган документы и сведения, Кировским УФАС России установлено следующее.

11.12.2020 заказчиком – МКУ «Служба хозяйственного обеспечения администрации города Кирова» проведен открытый конкурс на право заключения муниципального контракта на оказание охранных услуг. Начальная (максимальная) цена контракта 7828210.00 руб. Участие в открытом конкурсе принимали следующие хозяйствующие субъекты: ООО ЧОО «А.К.П.», ООО «Охранное агентство «Аякс», ООО «ЧОП «Скиф-К».

Согласно информации, содержащейся в протоколе № А-1836/20-3 подведения итогов открытого конкурса в электронной форме, победителем открытого конкурса признано ООО ЧОО «А.К.П.» с предложенной ценой контракта 6021700,00 руб.

Согласно техническому заданию открытого конкурса (приложение № 2 к информационной карте электронного конкурса) обязательными условиями при участии в открытом конкурсе являются в частности: наличие у участников открытого конкурса мобильной группы и наличие оружия у сотрудников мобильной группы. Кроме того, согласно техническому заданию открытого конкурса, исполнитель обязан оказать услуги лично, без привлечения к оказанию услуг третьих лиц (данное требование также установлено пунктом 2.1.1. муниципального контракта от 29.12.2020 г. № 01403000408200016120001, заключенного между МКУ «Служба хозяйственного обеспечения администрации города Кирова» и ООО ЧОО «А.К.П.»).

В соответствии со статьей 22 Федерального закона от 13.12.1996 № 150-ФЗ «Об оружии» (далее – Федеральный закон «Об оружии») хранение гражданского и

служебного оружия и патронов к нему осуществляется юридическими лицами и гражданами, получившими в федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном в сфере оборота оружия, или его территориальном органе разрешение на хранение или хранение и ношение оружия.

Таким образом, для надлежащего исполнения муниципального контракта организации-победителю открытого конкурса необходимо иметь действующее разрешение на хранение и использование оружия и патронов к нему.

В соответствии со статьей 28 Федерального закона «Об оружии» контроль за оборотом гражданского и служебного оружия на территории Российской Федерации осуществляют федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в сфере оборота оружия, или его территориальный орган и органы, уполномоченные Правительством Российской Федерации выдавать лицензии на производство гражданского и служебного оружия, а также уполномоченные органы государственного контроля (надзора) за соблюдением обязательных требований к гражданскому и служебному оружию, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и законодательством Российской Федерации о стандартизации.

Письмами от 19.08.2021 № 3393/04, от 15.09.2021 № 3787/04 Кировским УФАС России и Управления Росгвардии по Республике Коми запрашивались сведения о наличии у ООО ЧОО «А.К.П.» действующей лицензии на осуществление частной охранной деятельности с перечнем разрешенных видов услуг и сведения о наличии у ООО ЧОО «А.К.П.» действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему.

Письмами от 09.09.2021 № 358/2-2235 (вх. № 5789 от 09.09.2021), от 22.09.2021 № 358/2-2345 (вх. № 6041 от 22.09.2021) Управлением Росгвардии по Республике Коми представлена информация о наличии у ООО ЧОО «А.К.П.» действующей лицензии на осуществление частной охранной деятельности и действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему (разрешение от 16.04.2021 серия РХИ № 0108727).

Из второй части заявки, представленной МКУ «Служба хозяйственного обеспечения администрации города Кирова» в Кировское УФАС России письмом 09.08.2021 № 01-06/428 (вх. № 5093 от 09.08.2021), следует, что ООО ЧОО «А.К.П.» представило копию разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему от 04.08.2017 г. серия РХИ № 0146772, сроком действия до 04.08.2020.

Таким образом, срок действия вышеуказанного разрешения на момент проведения конкурса (декабрь 2020 г.) истек.

Кроме того, Кировским УФАС России установлено, что указанное разрешение, выданное ООО ЧОО «А.К.П.», было аннулировано, о чем ООО ЧОО «А.К.П.» извещено Центром лицензионно-разрешительной работы Управления Росгвардии по Республике Коми уведомлением от 19.02.2019 г. № 358/3-112.

Решение Центра лицензионно-разрешительной работы Управления Росгвардии по Республике Коми об аннулировании разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему серии РХИ № 0146772 обжаловалось ООО ЧОО «А.К.П.» в судебном порядке.

Решением Арбитражного суда Республики Коми от 08.07.2019 по делу № А29-2394/2019 в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением второго арбитражного апелляционного суда от 14.10.2019 по делу № А29-2394/2019 решение Арбитражного суда Республики Коми оставлено без изменения, апелляционная жалоба ООО ЧОО «А.К.П.» без удовлетворения.

Кировским УФАС России письмом от 27.09.2021 № 3979/04 у ООО ЧОО «А.К.П.» запрашивались следующие документы и сведения:

- документы, подтверждающие наличие у ООО ЧОО «А.К.П.» на момент подачи заявки на участие в открытом конкурсе (номер извещения 0140300040820001612) действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему;

- документы, подтверждающие наличие у ООО ЧОО «А.К.П.» на момент подачи заявки на участие в открытом конкурсе мобильных групп (копии приказов о создании мобильных групп и т.д.);

- копии специальных разрешений, выданных сотрудникам ООО ЧОО «АКП», исполняющим служебные обязанности в составе мобильных групп на момент подачи заявки на участие в открытом конкурсе.

Письмом от 08.10.2021 № 632 (вх. № 6450 от 11.10.2021) ООО ЧОО «А.К.П.» представило информацию о том, что на момент проведения открытого конкурса (декабрь 2020 г.) у общества отсутствовало разрешение на хранение и использование оружия и патронов к нему, а также отсутствовали специальные разрешения, выданные сотрудникам ООО ЧОО «А.К.П.», исполняющим служебные обязанности в составе мобильных групп, по причине сдачи последних в Управление Росгвардии по Республике Коми в связи с истечением срока действия и получением новых.

Таким образом, Кировским УФАС России установлено, что ООО ЧОО «А.К.П.» на момент участия в открытом конкурсе (декабрь 2020 г.) не имело действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему. Следовательно, ООО ЧОО «А.К.П.» не соответствовало обязательным требованиям для участия в открытом конкурсе. Данная организация не могла надлежащим образом оказывать услуги согласно заключенному с ней муниципальному контракту.

Понятие конкуренции установлено пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), в соответствии с которым конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. При этом согласно пункту 4 вышеуказанной статьи Федерального закон «О защите конкуренции», товарный рынок – это сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности потребитель может приобрести товар.

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации. Из правового смысла понятия недобросовестной конкуренции следует, что наличие или угроза наступления соответствующих последствий по причинению ущерба не требуется.

Статьей 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 30 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» в силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном, разумном и справедливом поведении (статья 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пункты 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Кроме того, в пункте 16.1 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения (пункт 9 статьи 4 и статьи 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции»), но и положения статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

На основании изложенного следует, что совокупность признаков, одновременное наличие которых позволит считать действия хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией, заключается в следующем:

- 1) наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ, наличие соперничества между ними на данном рынке;
- 2) совершение одним из хозяйствующих субъектов действий, противоречащих законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- 3) направленность этих действий на приобретение преимуществ перед конкурентом, занятие более выгодного, доминирующего положения на

соответствующем рынке по отношению к конкурентам.

4) результат действий хозяйствующего субъекта выразился в причинении или возможности причинения убытков конкурентам либо нанесении или возможности нанесения вреда их деловой репутации.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с пунктом 1 (абз. 3) постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В рассматриваемом случае указание ООО ЧОО «А.К.П.» во второй части заявки на участие в открытом конкурсе на наличие аннулированного (недействующего) разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему (серия РХИ № 0146772 от 04.08.2017) носило формальный характер и было заявлено исключительно с целью получения недобросовестным способом статуса победителя открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на оказание охранных услуг.

ООО ЧОО «А.К.П.», представив при участии в открытом конкурсе недостоверные сведения, ввело в заблуждение конкурсную комиссию, нарушило права других участников конкурса (в том числе заявителя – ООО «Охранный агентствo «Аякс», обладавшего возможностью стать победителем открытого конкурса), злоупотребило правом, нарушило нормы действующего законодательства, требования добросовестности, разумности и справедливости.

Поведение ООО ЧОО «А.К.П.» привело к необоснованному допуску данного Общества к участию в открытом конкурсе. Указанные действия позволили ООО ЧОО «А.К.П.» получить необоснованное преимущество при участии в открытом конкурсе перед другими участниками конкурса за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами, поскольку Общество

на основании заявленных им заведомо недостоверных сведений о наличии у него действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему было допущено к участию в конкурсе и стало его победителем, после чего заключило муниципальный контракт на оказание охранных услуг и получает доход за оказанные услуги.

Анализируемые действия ООО ЧОО «А.К.П.» при осуществлении своей предпринимательской деятельности были направлены на получение преимуществ неконкурентным способом по сравнению с другими участниками открытого конкурса, осуществляющими свою предпринимательскую деятельность в рамках правового поля, в частности ООО «Охранное агентство «Аякс», имеющее на момент проведения открытого конкурса действующее разрешение на хранение и использование оружия и патронов к нему (серия РХИ № 0151167 от 01.09.2016 г., срок действия до 01.09.2021 г.)

При обычных условиях, то есть при предоставлении достоверных сведений, ООО ЧОО «А.К.П.» не имело бы возможности участвовать в открытом конкурсе, что способствовало бы созданию возможности другому участнику (в том числе заявителю), указавшему в своем конкурсном предложении достоверные сведения о наличии у него действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему), стать победителем, заключить муниципальный контракт и получать доход от оказанных услуг.

В результате неправомерных действий ООО ЧОО «А.К.П.» другие участники открытого конкурса (в том числе заявитель) получили (могли получить) убытки в виде упущенной выгоды в результате признания победителем открытого конкурса ООО ЧОО «А.К.П.» и последующего заключения с ним муниципального контракта.

Рассматриваемые действия ООО ЧОО «А.К.П.» оказали (способны оказать) влияние на состояние конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Географические границы рассматриваемого товарного рынка – г. Киров (Кировская область) (исходя из условий закупки).

Продуктовые границы – оказание услуг охраны.

Заявитель – ООО «Охранное агентство «Аякс» и ООО ЧОО «А.К.П.» осуществляют свою коммерческую деятельность на одном товарном рынке по оказанию услуг частной охраны в рассматриваемых географических границах и соответственно являются конкурентами. Данный вывод подтверждается сведениями об основном виде деятельности указанных организаций, а именно: деятельность частных охранных служб (код ОКВЭД 80.10), а также самим фактом участия в открытом конкурсе.

Действия ООО ЧОО «А.К.П.» по предоставлению недостоверных сведений о наличии у него разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему при участии в открытом конкурсе противоречат действующему законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причиняют или могут причинить убытки конкурентам (хозяйствующим субъектам, участвующим в открытом конкурсе).

Таким образом, в рассматриваемых действиях ООО ЧОО «А.К.П.» усматриваются признаки нарушения статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Из письма ФАС России от 31.08.2021 № ТН/73212/21 (вх. № 5590 от 31.08.2021), направленного в Кировское УФАС России следует, что если участником конкурса были заведомо представлены недостоверные сведения о его деятельности и (или) о его товаре, что позволило ему стать победителем соответствующего конкурса, предупреждение о прекращении действий либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, должно содержать указание на необходимость прекратить распространение не соответствующей действительности информации, а также направить опровержение указанной информации, содержащее достоверную информацию, лицам, которым ранее была направлена не соответствующая действительности информация.

Частью 2 указанной статьи Федерального закона «О защите конкуренции» предусмотрено, что предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

С учетом изложенного и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России предупреждает ООО ЧОО «А.К.П.» (ИНН 1101133175, ОГРН 1071101008153) о необходимости прекращения в **десятидневный срок с момента получения настоящего предупреждения** указанных действий путем предоставления заказчику открытого конкурса – МКУ «Служба хозяйственного обеспечения администрации города Кирова» достоверных сведений об отсутствии у ООО ЧОО «А.К.П.» на дату участия в открытом конкурсе (декабрь 2020 г.) действующего разрешения на хранение и использование оружия и патронов к нему.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (часть 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «О защите конкуренции»).

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (часть 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»)