

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8423/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
08.06.2022

г. Москва

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

<....>,

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФГУП ГЦСС, ООО «ЧОП Скорпион»,

в отсутствие представителей ФГУП «Охрана» Росгвардии, извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 01.06.2022 № НП/29299/22,

рассмотрев жалобу ФГУП «Охрана» Росгвардии (далее - Заявитель) на действия ФГУП ГЦСС (далее - Заказчик) при проведении аукциона на право заключения договора на оказание услуг по вооруженному сопровождению и охране грузов с вложением (боевого ручного стрелкового, гражданского и служебного оружия, патронов), для нужд филиала ФГУП ГЦСС – Управления специальной связи по Удмуртской Республике (реестровый № 32211367043) (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 письмом Удмуртского УФАС России от 31.05.2022 №АА01-17-05/2659.

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>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей 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, 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с выбором победителя. По мнению Заявителя, привлечение частных охранных организаций к исполнению условий договора противоречит требованиям действующего законодательства.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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. N 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 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 05.05.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона на право заключения договора на оказание услуг по вооруженному сопровождению и охране грузов с вложением (боевого ручного стрелкового, гражданского и служебного оружия, патронов), для нужд филиала ФГУП ГЦСС – Управления специальной связи по Удмуртской Республике (реестровый № 32211367043) (далее – аукцион, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов от 26.05.2022 № 32211367043/2 на основании поведения ранжирования заявок закупочной комиссией принято решение о признании победителем закупки участника закупки ООО «Скорпион». Заявка Заявителя по результатам закупки заняла второе место.

В соответствии с пунктом 2 Технического задания предметом договора является: оказание услуг по вооруженному сопровождению и охране грузов с вложением (боевого ручного стрелкового, гражданского и служебного оружия, патронов), для нужд филиала ФГУП ГЦСС – Управления специальной связи по Удмуртской Республике (далее по тексту – услуги).

Пунктом 3 Технического задания установлен следующий перечень и объем оказываемых услуг:

№ п/п	Наименование оказываемых услуг	Требования к качеству, техническим характеристикам, безопасности услуги	Единица измерения*	Количество/ Объем Колическ
		предоставление сотрудника охраны и/или водителя-охранника (далее – сотрудник		

1	Оказание услуг по вооруженному сопровождению и охране грузов	<p>Исполнителя)</p> <p>- сотрудник Исполнителя должен иметь действующее удостоверение частного охранника, личную карточку частного охранника или удостоверение сотрудника ведомственной охраны, а также действующее разрешение на ношение и применение при исполнении служебных обязанностей служебного оружия и патронов к нему; одет в специальную форменную одежду; обеспечен средствами индивидуальной защиты; служебным оружием и средствами связи.</p>	условная единица	по заявкам Заказчика
2	Использование транспортного средства Исполнителя, задействованного в обеспечении охраны груза	<p>предоставление транспортного средства (далее – ТС) Исполнителя</p> <p>- ТС должно находиться в исправном состоянии, обеспечено необходимым количеством ГСМ, иметь определенный Правилами дорожного движения комплект документов, быть укомплектован средствами пожаротушения, медицинской аптечкой, иным оборудованием необходимым для эксплуатации транспортного средства.</p>	условная единица	по заявкам Заказчика

* под условной единицей понимается 1 (один) час оказания услуг 1сотрудника Исполнителя и/или 1(один) час оказания услуг при

использовании транспортного средства Исполнителя, задействованного в обеспечении охраны груза при его транспортировке.

3.1. Объем оказываемых Исполнителем услуг определяется фактической потребностью Заказчика, возникшей в период действия договора, заключаемого по итогам проведения закупки, который не может быть определен на момент заключения такого договора.

В соответствии с пунктом 7 пункт 11 Информационной карты вторая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать действующую лицензию на осуществление частной охранной деятельности, предусматривающей право оказания услуг по охране объектов и (или) имущества (в том числе при его транспортировке), находящихся в собственности, во владении, в пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении, за исключением объектов и (или) имущества, предусмотренных пунктом 7 второй части статьи 3 Закона Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» или иного документа, подтверждающего полномочия Исполнителя оказывать соответствующие услуги.

Таким образом, в Закупочной документации не содержится запрета на участие в закупке частных охранных организаций. Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

В связи с чем, у Заказчика отсутствовали основания для отклонения заявки победителя.

На основании изложенного, довод Заявителя о неправомерном признании победителем ООО «ЧОП «Скорпион»» не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным, поскольку Заказчик оценивал заявки участников на соответствие требованиям Закупочной документации и Закона о закупках.

Также Заявитель в жалобе указывает, что привлечение частных охранных организаций к обеспечению охраны боевого ручного стрелкового, гражданского и служебного оружия, патронов при его транспортировке недопустимо.

В подтверждение своих доводов Заявитель ссылается на положения ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 13.12.1996 № 150-ФЗ «Об оружии», ч. 3 ст. 11 Закона Российской Федерации от 11.04.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», п. 13 Перечня объектов, на которые частная охранная деятельность не распространяется, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 14.08.1992 № 587 «Вопросы частной

детективной (сыскной) и частной охранной деятельности» (далее – Перечень) и письмо-ответ Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации (Росгвардии) Акционерному обществу «Концерн «Калашников» от 05.02.2021 г. № 9/557.

Вместе с тем из материалов дела следует, что доводы Заявителя направлены на оспаривание положений Закупочной документации.

При этом Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика 30.05.2022, что подтверждается штампом антимонопольного органа.

В соответствии с информацией в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) дата и время окончания подачи заявок 23.05.2022 09:00 (МСК).

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются 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).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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.

Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре, поскольку Заявитель при подаче заявки согласился со всеми условиями такой Документации.

Указанная позиция изложена ФАС России в письме от 25.06.2019 № МЕ/53183/19.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы Заявителя в части обжалования положений Закупочной документации без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГУП «Охрана» Росгвардии (ИНН: 7719555477; ОГРН: 1057747117724) на действия ФГУП ГЦСС (ИНН: 7717043113; ОГРН: 1027700041830) при проведении Закупки необоснованной, в части обжалования положений закупочной документации оставить жалобу без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.06.2022 № НП/29299/22.

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