

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1962/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.02.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

рассмотрев жалобу ООО «ЧОО «Альфа-Легион+» (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 право заключения договора на оказание услуг по организации пропускного и внутриобъектового режимов и обеспечению круглосуточной охраны строительных площадок объектов строительства: Технологическая часть ТПУ на станции метро «Лухмановская» («Косино-Ухтомская», «Люберецкая»), Технологическая часть ТПУ на станции метро «Некрасовка», Технологическая часть ТПУ на станции метро «Косино» («Лермонтовский проспект») и строительная площадка № 24 (ст. «Нижегородская улица») объекта строительства Некрасовская линия метрополитена от станции метро «Авиамоторная» до станции метро «Некрасовка» (Люберецкие поля) (реестровый №32110988139, далее — Закупка) (далее — Жалоба), перенаправленная письмом ФАС России от 02.02.2022 №28/7405/22,

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.

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 установленных 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает необоснованное отклонение заявки на участие в Закупке.

Согласно протоколу от 25.01.2022 № 459-1121-ОКЭФ-1 заявку Заявителя отклонили по следующей основаниям: «В соответствии с п. 13.4.4 Положения о закупках. В нарушение п.8 конкурсной документации заявка коллективного участника не соответствует требованиям конкурсной документации, а именно согласно сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (официальный сайт Федеральной налоговой службы <https://ofd.nalog.ru/>), участники «ЧОП «КОМАНДОР-2Л» (ИНН 7719279210), ООО «ЧОП «КОМАНДОР»» (ИНН 5027081694), ООО «ЧОП «АльфаЛегион» (ИНН 7706571496), входящие в состав коллективной заявки, не являются субъектами малого и среднего предпринимательства.».

Заявитель считает отклонение по данному основанию неправомерным, так как Заявитель является субъектом СМП, в свою очередь ценовые предложения от других членов коллективного участника поданы не были.

Кроме того, Заявитель указывает, что по критерию «Опыт участника» Заявитель представил сводную таблицу, где были указан опыт только тех участников, которые относятся к СМП.

По мнению Заявителя, Заказчик должен был допустить к участию ООО «ЧОО

«Альфа-Легион+», которое является СМП, и учесть документацию только тех участников, которые в составе коллективного участника являются СМП.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, другим федеральным законам и иным нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

В соответствии с требованиями конкурсной документации (п.8) участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

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.

При этом 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 решения об отклонении заявки (либо отказа от заключения договора) в случае, если сведения об участнике отсутствуют в реестре МСП.

ООО «ЧОО «Альфа-Легион+» (Заявитель) приняло участие в закупке в консорциуме с ООО «ЧОП «КОМАНДОР-2Л» ООО «ЧОП «КОМАНДОР»», ООО ЧОП «Акула», ООО ЧОП «ЖЕЛДОР-СПЕЦОХРАНА», ООО ЧОП «АЛЬФА ПАТРИОТ», ООО «Охранное предприятие «СИНС-Профи», ООО ЧОП «Альфа-Легион+», ООО ЧОО «Альфа-Легион», ООО ЧОО «АЛЬФА ПАТРИОТ 3», ООО «ЧОП «Альфа-Легион», ООО ЧОП «Альфа-ЩИТ-БМП», ООО ЧОО «Набат», ООО ЧОО «Герион», ООО ЧОО «ВЫМПЕЛ-ДОН».

Комиссией установлено, что члены коллективного участника ООО «ЧОП «КОМАНДОР-2Л», ООО «ЧОП «КОМАНДОР»» и ООО «ЧОП «Альфа-Легион» не являются субъектами малого и среднего предпринимательства, что подтверждается отсутствием таких юридических лиц в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем, заявка ООО «ЧОО «Альфа-Легион+» подлежала отклонению, как не соответствующая требованиям

документации, поскольку участники, входящие в состав коллективной заявки, не являются субъектами малого и среднего предпринимательства, при этом закупочная процедура осуществлялась исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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).

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 жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЧОО «Альфа-Легион+» (ИНН: 7733587488, ОГРН: 1067760352868) на действия АО «Мосинжпроект» (ИНН: 7701885820, ОГРН: 1107746614436) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 07.02.2022 № НП/6371/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его принятия.