

Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве
Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель:
**Общество с ограниченной ответственностью
Частное охранное предприятие «БИГ»
(ООО ЧОП «БИГ»)**
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
117418, РФ, г. Москва, ул. Профсоюзная, д.27, корп.1
E-mail: chopbig@mail.ru
8 (499) 685-14-64

ЖАЛОБА
на действия Заказчика
при проведении конкурсов в электронной форме
Оказание услуг по физической охране объекта (строительной площадки) (5 лотов)

Наименование организации **ФОНД «СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРОЕКТЫ ФОНДА ЗАЩИТЫ
ПРАВ ГРАЖДАН – УЧАСТНИКОВ ДОЛЕВОГО СТРОИТЕЛЬСТВА»**
ИНН 7704460462
КПП 770401001
ОГРН 1187700016350
Место нахождения 125009, ГОРОД МОСКВА, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА ВОЗДВИЖЕНКА, дом
ДОМ 10, офис (квартира) ПОМ./КОМ. XI/179
Почтовый адрес 125009, город Москва, улица Воздвиженка, дом 10, пом./ком. XI/179

Сайт, на котором размещена документация: www.zakupki.gov.ru.
ЭТП: <http://utp.sberbank-ast.ru>
Указание на размещаемые закупки: 32009286310

ООО ЧОП «БИГ» приняло участие в открытом конкурсе в электронной форме по лоту № 2.
Согласно протокола № 08-18/33-ППК от 23.07.2020 года рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме наша заявка была признана не соответствующей требованиям документации, а именно:

1. Признать не соответствующей требованиям, установленным извещением и документацией открытого конкурса в электронной форме по лоту № 2 заявку участника на основании подпункта «а» пункта 12.5. Документации:

12.5. Закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в закупке в случае, если:

а. заявка не соответствует требованиям, установленным извещением и (или) документацией о закупке, в том числе содержит предложения об изменении проекта договора.

согласно подпункта «б» пункта 3.7. Документации 3.7. Заявка коллективного участника должна содержать:

а. документы, указанные в пп. а) - и) п. 2.2, в отношении каждого лица, выступающего на стороне одного участника;

б. документы, указанные в пп. к) - о) п. 2.2, в отношении участника закупки (одного или нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки в совокупности);

Заказчик указывает, что в составе документации должны быть представлены следующие документы:

копия документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки, а именно: копия решения о назначении или об избрании либо копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (руководитель участника закупки). В случае если от имени участника закупки действует иное лицо, к заявке прикладывается также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки, заверенная печатью участника закупки (при наличии) и подписанная руководителем участника закупки или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенная копия такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника закупки, к заявке прикладывается также документ, подтверждающий полномочия такого лица. Мотивируя это тем, что на момент подачи заявки у одного из членов коллективного участника сменилось лицо, имеющее право подписывать документы и действовать от его имени.

Поэтому Комиссия Заказчика приняла решение об отстранении нашей заявки полностью от участия в закупке.

Наша организация не согласна с данным решением по следующим основаниям:

ДОВОД 1.

Нами, в составе заявки было представлено Соглашение о коллективном участии в данной закупке от 01.07.2020 г.

В нем члены коллективного участника объединились на стороне одного участника закупки и устанавливают порядок взаимодействия между собой при участии в закупке путем проведения открытого конкурса в электронной форме: Оказание услуг по физической охране объекта (строительной площадки) (5 лотов), а именно: Лот 2– Оказание услуг по физической охране объекта (строительной площадки) расположенной по адресу: Московская обл., г. Химки, мкр. Клязьма-Старбеево, квартал Вашутино, ЖК «Солнечная Система», извещение 32009286310.

В целях повышения конкурентоспособности и качества предоставляемых услуг при участии в закупках на осуществление частной охранной деятельности, право на осуществление которой имеют все Участники настоящего Соглашения, они обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для эффективного использования имеющихся положительного опыта, деловой репутации, трудовых ресурсов и производственных мощностей

1.2. Вкладами Участников являются:

- профессиональные и иные знания и опыт, навыки и умения в области оказания охранных и иных услуг, а также деловая репутация и деловые связи;
- трудовые ресурсы и производственные мощности, не используемые полностью или используемые частично для выполнения обязанностей по действующим договорам с заказчиками охранных услуг. Вклады участников признаются равноценными.

1.3. Лидером коллективного участника является Участник 1 (ООО ЧОП «БИГ»), который представляет интересы членов коллективного участника во взаимоотношениях с заказчиком.

1.4. Объем, стоимость и сроки оказания услуг, а также прибыль в отношении каждого члена коллективного участника не определяется, так как по итогам закупки договор заключается с Лидером коллективного участника согласно условиям документации о закупке, который является единственным исполнителем договора, заключенного с Заказчиком в рамках данной закупки.

ООО ЧОП «СОБР» является участником номер 12 данного соглашения. На момент его заключения, лицом, имеющим право подписывать документы и действовать от имени ООО ЧОП «СОБР» являлся Генеральный директор Кольцов Алексей Константинович. Копии документов его полномочий представлены в составе нашей заявки в том 6.4 Учредительные участники консорциума часть 4. Также в том 13. Доверенности БИГ представлена доверенность от ООО ЧОП «СОБР» на исчерпывающий перечень действий на представление интересов организации.

Таким образом, все необходимые документы согласно требованиям документации нами в составе заявки были представлены.

При этом документация Заказчика не содержит указания на то, что на момент подачи заявки должны быть представлены действующие документы на всех членов коллективного участия, в случае, если на момент подачи заявки такие изменения произошли.

Согласно п. 3.6. Документации. Каждое лицо, входящее в состав коллективного участника, должно соответствовать требованиям, установленным пп. 18.1 - 18.7 извещения о проведении закупки. Все лица, входящие в состав коллективного участника, должны соответствовать в совокупности дополнительным требованиям, установленным в п. 19 извещения о проведении закупки, а именно устанавливается:

Соответствие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки.

Исполнитель обязан иметь действующую лицензию на осуществление частной охранной деятельности, выданную в соответствии с Законом Российской Федерации от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (для частных охранных организаций) на оказание следующих видов услуг:

- охрана объектов и (или) имущества (в том числе при его транспортировке), находящихся в собственности, во владении, в пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении;
- консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств;
- охрана объектов и (или) имущества на объектах с принятием соответствующих мер реагирования на сигнальную информацию технических средств охраны;
- обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте в соответствии с заключенным Договором, Инструкцией об организации пропускного и внутриобъектового режима, утвержденного Заказчиком.

Непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства

Неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке

Отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принят

Отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя участника закупки, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также о неприменении в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации

Отсутствие сведений об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки – юридического лица в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренном статьей 5 Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в том числе в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности

п.19 никаких дополнительных требований Заказчиком не установлено.

Таким образом, заявка заявителя по всем пунктам полностью соответствовала требованиям документации закупки.

Исходя из заключенного соглашения о коллективном участии поданной заявки на участие по результатам конкурса будет определен один победитель и заключен один договор. Исполнение договора по оказанию услуг по физической охране объекта (строительной площадки) расположенной по адресу: Московская обл., г. Химки, мкр. Клязьма-Старбеево, квартал Вашутино, ЖК «Солнечная Система» является обычной хозяйственной деятельностью Общества.

Ни документацией Заказчика, ни законодательством об охранной деятельности в сфере охраны объектов и имущества привлечение субподрядчиков для выполнения обязательств по договору не предусмотрено, соответственно, вся ответственность за исполнение договора равно как и исполнение самого договора возлагается на лидера коллективного участника – ООО ЧОП «БИГ». В данной закупке согласно условиям договора был использован опыт других участников для подтверждения нестоимостного критерия оценки, а не в качестве привлечения других соисполнителей.

Установление и применение Заказчиком в Документации требований пунктов 3.1.- 3.20 конкурсной документации как основание для отклонения нашей заявки считаем неправомерным, поскольку распределение объемов и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного Участника является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и не влияет на надлежащее исполнение участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения закупки.

Согласно решения № по делу № 077/07/00-9008/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 29.05.2020 Москва, Московским УФАС было утверждено, что установление Заказчиком в документации требований к соглашению о коллективном участии, и как следствие, к составу заявки такого участника Закупки, является неправомерным, поскольку установление вышеуказанных требований к соглашению о коллективном участии является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и не влияет на надлежащее исполнение участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Закупки.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

При этом Закон о закупках формы соглашения коллективного участника, либо иных специальных требований к содержанию соглашения о коллективном участнике не содержит.

Пунктом 2 статьи 1 и статьей 421 ГК РФ установлена свобода договора, на основании которого граждане и юридические лица свободны в заключении договора и свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора, а также в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Свобода договора означает включение в договор условий, максимально удовлетворяющих интересы обеих сторон. Таким образом, стороны вправе согласовать ключевые условия реализации договора по собственному усмотрению.

Смена лица, имеющего полномочия, не влечет за собой ничтожность заключенной сделки с предыдущим лицом, имеющим право действовать от имени юридического лица. Таким образом, вклад участника 12 ООО ЧОП «СОБР», выражающий в предоставлении участнику №1 ООО ЧОП «БИГ» своего опыта для участия в данной закупке не может быть не включен в оценку при рассмотрении заявки и тем более не может являться причиной отклонения данного участника.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные положения Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Просим комиссию Московского УФАС России обязать Заказчика повторно рассмотреть вторые части заявок.

ДОВОД 2.

Одним из критериев оценки является:

б) Наличие у участника закупки необходимого количества работников определенного уровня квалификации (Сведения подтверждаются копиями трудовых книжек работников или трудовых договоров работников участника закупки и приказа о приеме на работу;):

Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральным законом случаях, включены в Перечень сведений конфиденциального характера.

Выдержка из Перечня сведений конфиденциального характера (утв. Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188) к которым относятся:

1. Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

2. Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна).

Считаем, Заказчик неправомерно и безосновательно включил в оценку предоставление копий приказом на прием на работу и/или трудовых договоров, так как данный документ является обстоятельством частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные). Каждый сотрудник охранной организации, да и любой другой, в соответствии со статьей 9 ФЗ-N152 «О персональных данных» принимает решение о предоставлении своих персональных данных и дает согласие на их обработку своей волей и в своем интересе и никак иначе. Сотрудники охраны, работающие в организации, уже осуществляют охранные функции и только после заключения контракта по итогам проведенной закупки появляется вероятность перехода на новое место работы и тоже по желанию сотрудника. Таким либо Заказчик должен был запросить данное согласие на обработку персональных данных, и автоматически стать оператором по смыслу ФЗ-N152, либо исключить данное требование из критерия оценки.

В соответствии со статьей 3 ФЗ-N152:

персональные данные - это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных);

оператор - государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, самостоятельно или совместно с другими лицами организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели обработки персональных данных, состав персональных данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с персональными данными;

обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных; обработка включает в себя и трансграничную передачу персональных данных.

При использовании персональных данных оператор получает право принятия решений или совершения иных действий, порождающих юридические последствия в отношении лица, давшего согласие или других лиц как субъектов персональных данных. Получая согласие человека на обработку персональных данных - любой информации о человеке - оператор становится их полным хозяином.

Сам гражданин уже исключен из процесса принятия решений оператора, распоряжающегося информацией по своему усмотрению.

Прежде чем запрашивать у участников закупки такие документы личного характера как копии трудовых договоров, возникает вопрос: имеет ли право Заказчик собирать и обрабатывать персональные данные, является ли он оператором.

В соответствии со статьей 22 ФЗ-№152 оператор до начала обработки персональных данных обязан уведомить уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных о своем намерении осуществить обработку персональных данных, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 22, в которой перечислен узкий перечень вариантов освобождения операторов от этой обязанности. Большинство организаций, обрабатывающих персональные данные и требующие нашего согласия, обязаны направлять Уведомления.

Сведения, содержащиеся в реестре операторов, за исключением сведений о средствах обеспечения безопасности персональных данных при их обработке, являются общедоступными, а это значит, что участник закупки вынужден в нарушение законов открывать такие данные всем желающим, в том числе Заказчику, хотя не факт, что именно эти сотрудники после заключения договора будут оказывать охранные услуги для этого Заказчика.

Таким образом, вышеуказанные требования, установленные Заказчиком, нарушают п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках и часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) которая гласит, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

ДОВОД 3.

В техническом задании в обязательных требованиях к Исполнителю установлено:

6.7. Наличие списка всех квалифицированных сотрудников охраны Исполнителя, которых Исполнитель может привлечь к исполнению договора, заверенного соответствующим территориальным подразделением лицензионно-разрешительной работы МВД России.

6.8. Квалификация сотрудников подтверждается комплектом соответствующих документов:

- ☐ копиями удостоверений частных охранников;
- ☐ копиями действующих актов о результатах проведения периодических проверок на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением оружия и специальных средств, частных охранников и работников юридических лиц с особыми уставными задачами (приказ МВД России № 647);

Согласно Положению о федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, утвержденному Указом Президента Российской Федерации от 30 сентября 2016г. № 510 осуществление федерального государственного контроля (надзора) за частной охранной деятельностью в РФ является задачей Росгвардии. Территориальные подразделения лицензионно-разрешительной работы МВД России не существуют уже несколько лет и такой обязанности как заверять список квалифицированных сотрудников охраны Исполнителя не имеют и никогда не имели, также как и соответствующие подразделения Росгвардии.

Приказ МВД России от 29.06.2012 N 647 (ред. от 17.03.2015) "Об утверждении Положения о проведении органами внутренних дел Российской Федерации периодических проверок частных охранников и работников юридических лиц с особыми уставными задачами на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением огнестрельного оружия и специальных средств" (Зарегистрировано в Минюсте России 03.08.2012 N 25121) утратил свою силу с 22.11.2019 года.

Заказчик неправомочно включил в документацию нормативную документацию и требования, не имеющие под собой законодательной силы.

ДОВОД 4.

В протоколе № 08-18/33-ППК от 23.07.2020 года рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме не раскрыты основания присвоения определенного количества баллов участникам закупки, также не раскрыты количественные показатели по нестоимостным критериям, например по опыту и трудовым ресурсам.

На основании изложенного, конкурсной комиссией Заказчика осуществлена оценка заявок на участие в конкурсе и выявлен победитель торгов, с нарушениями порядка оценки заявок, установленного в конкурсной документации.

Самый большой балл по опыту был присвоен победителю закупки ООО ЧОП «Варяг», однако, согласно данным с открытых интернет источников данная организация числится как малое предприятие, соответственно с численностью не более 100 человек. и доходом, не превышающим 200 млн. руб. в год

Считаем о необходимости Заказчиком обязательного доведения до сведения участников закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в данном конкурсе, поскольку упомянутые результаты напрямую затрагивают права и законные интересы таких участников.

Считаем, что протокол должен содержать сведения о начислении того или иного количества баллов по поданным заявкам, а также причины признания той или иной заявки победителем закупочной процедуры в связи с тем, чтобы исключить возможность Заказчика субъективно трактовать причины такого начисления и признания соответственно и предоставить участникам закупки возможность в случае несогласия с таким решением заказчика оспорить его в установленном законом порядке. Исходя из вышеуказанного, можно полагать, что Заказчик не желает соблюсти права участников и любым образом скрыть истинные причины принятых в отношении каждого из участников решений.

Мы полагаем, что Заказчик формально подошел к рассмотрению заявок и злоупотребил своими правами в отклонении нашей заявки, по сути, по формальному основанию. Просим обратить внимание Уважаемой комиссии на то, что заявки участников по всем лотам были отклонены по данной причине.

Согласно пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Просим комиссию Московского УФАС России обязать Заказчика провести внеплановую проверку все документации, допустить нашу организацию до участия и повторно рассмотреть заявки участников

Просим, на основании указанных доводов:

- признать жалобу обоснованной;
- отменить протоколы рассмотрения заявок и определения победителя;
- возложить на комиссию Заказчику повторно провести процедуру рассмотрения и оценки заявок.

Приложение:

- Протокол № 16 от 17.08.2001 г. о полномочиях Генерального директора;
- Документы, подтверждающие обоснованность довода.

**Генеральный директор
ООО ЧОП «БИГ»**

Лакеев С.В.