

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-1197/2021 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**29.01.2021 г. Москва**

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

**Председательствующего Комиссии:**

при участии представителей ООО «МедСис», ГБУ «Автомобильные дороги ТиНао города Москвы» посредством видеоконференцсвязи:

рассмотрев жалобу ООО «МедСис» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ «Автомобильные дороги ТиНао города Москвы» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, ТиНАО, Остафьевская ул. (Щербинка), д.5 (реестровый № 32109896357) (**реестровый № 32009435660**) (далее — Закупка), направленную письмом ФАС России от 27.01.2021 № 17/5104/21,

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.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения Закупочной документации Заказчика.

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 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.

Согласно информации, содержащейся в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32109896357 от 25.01.2021 на участие в Закупке подано три заявки, из чего представляется возможным сделать вывод, что потенциальные участники смогли сформировать свои предложения. При этом Заявитель заявку на участие в Закупке не подавал и, соответственно, не является участником процедуры, что последним не оспаривается.

В силу пункта 28.7 Информационной карты Закупки одним из обязательных требований к участникам Закупки является соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки: **Участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства при соблюдении в совокупности условий, предусмотренных ч. 3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Данное требование не применяется к участникам закупки, указанным в ч. 2.1 и ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.**

Согласно подпункту 7 пункта 28.10 Информационной карты Закупки в составе второй части заявки должны быть представлены документы (копии документов), подтверждающие соответствие участника закупки иным обязательным требованиям к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными

предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Таким образом, Заказчиком, во исполнение положений ГрК РФ, в Закупочной документации установлено требование о наличии у участников Закупки специальной правоспособности, которая подтверждается представлением в составе заявки соответствующего документа, свидетельствующего о наличии у лица членства в СРО.

Учитывая изложенное, хозяйствующий субъект, не обладающий такой правоспособностью, не может являться участником Закупки в силу положений Закупочной документации и согласно требованиям ГрК РФ не наделен правом выполнения работ, являющихся предметом Закупки.

Вместе с тем Комиссией установлено, что согласно сведениям из открытых источников информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», размещенным в Едином реестре членов СРО (<http://reestr.nostroy.ru>), ООО «МедСис» (ИНН: 7714373931) на дату заседания Комиссии по рассмотрению настоящей жалобы членством в СРО не обладает.

При этом на заседании Комиссии представитель Заявителя не оспаривал факт отсутствия у ООО «МедСис» членства в СРО.

При таких обстоятельствах, учитывая, что представитель Заявителя на заседании Комиссии не оспаривал, что на момент рассмотрения жалобы Общество не включено в реестр членов СРО, Комиссия приходит к выводу, что его права и законные интересы не могут быть затронуты, рассматриваемой конкурентной процедурой, в частности оспариваемыми Обществом положениями Закупочной документации, поскольку на момент окончания подачи заявок Заявитель не обладал специальной правоспособностью, а равно не мог принять участие в спорной процедуре.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что **любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе** в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, **действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

Вышеизложенные требования корреспондируются с положениями части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, определяющей, что **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;** акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В этой связи Комиссия презюмирует, что жалоба Заявителя не подлежит рассмотрению Комиссией в рамках осуществления полномочий по рассмотрению жалоб в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, ввиду отсутствия нарушений прав и законных интересов ООО «МедСис».

Указанная позиция также подтверждается Определением Верховного Суда Российской Федерации от 13.06.2017 № 305-КГ17-6258, Определением Верховного Суда Российской Федерации от 16.06.2017 № 305-КГ17-6921.

Комиссия считает необходимым отметить, что 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 (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, учитывая, что на дату заседания Комиссия права и законные интересы Заявителя не могут быть затронуты или ущемлены положениями Закупочной документации Заказчика, а также принимая во внимание, что три потенциальных участника приняли участие в Закупке, Комиссия приняла решение об оставлении без рассмотрения жалобы Заявителя на действия Заказчика.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

## **РЕШИЛА:**

1. Оставить жалобу ООО «МедСис» (ИНН: 7714373931) на действия ГБУ «Автомобильные дороги ТиНао города Москвы» (ИНН: 7727198451) при проведении Закупки без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.01.2021 № ЕИ/3853/21.

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