

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1052/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.05.2019 г. Москва

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

рассмотрев в жалобу ООО «МегаРесурс» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «ММП им. В.В. Чернышева» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение ремонтных работ планово-предупредительного, текущего, косметического и аварийного характера согласно ТЗ на объектах АО «ММП им. В. В. Чернышева» (реестровый № 31807237257, далее — Конкурс),

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, мотивированная несогласием с отклонением его заявки от участия в Конкурсе, а также установлением неправомерного требования о наличии членства СРО.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

В силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 14.06.2018 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

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

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено

на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Согласно пунктам 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 25.04.2019 № ПРТ-066-ОК-2018000000863-1 заявке ООО «МегаРесурс» отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании подпункта 4.14.9 (1) Конкурсной документации: «непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных приложением № 3 к информационной карте (в предоставленной выписке из реестра членов СРО по форме, утвержденной приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 № 58 отсутствует возможность заключения договоров по итогам конкурентных процедур)».

Комиссия, заслушав возражения Заказчика, оценив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 1.6 Приложения № 1 к информационной карте участник должен быть членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, имеющей компенсационный фонд договорных обязательств (при этом, совокупный размер обязательств по договорам порядка, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не должен превышать (с учетом цены договора, заключаемого по результатам настоящей закупки) предельный размер обязательств, исходя из которого участник процедуры закупки внес взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств), и иметь право выполнять работы в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии) (в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации от 29.12.2004 №190-ФЗ (далее — ГрК РФ)).

Соответствие указанному требованию подтверждается предоставлением в составе заявки копии действующей Выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 № 58.

Выписка должна быть выдана не ранее чем за месяц до даты окончания срока подачи заявок.

Согласно письменным возражениям Заказчика установление вышеуказанного требования к участникам закупки основано на части 2 статьи 52 ГрК РФ, согласно которой 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 в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено данной статьей. Исключение если стоимость работ не превышает 3 млн. рублей или если работы выполняются в отношении объектов, выдача разрешения на строительство которых не требуется в случаях, указанных в пунктах 1-3 части 17 статьи 51 ГрК РФ.

Вместе с тем Комиссией было установлено, что Обществом в составе заявки была представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации от 17.04.2019 № АС-1089/19, в которой указано, что ООО «МегаРесурс» не имеет права принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров, в связи с чем общество не соответствует требованиям пункта 1.6 Приложения № 1 к Информационной карте.

В соответствии с пунктом 4.14.9 (1) Заказчик отклоняет заявку участника Конкурса в случае непредставления в составе заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №3 к Информационной карте.

Поскольку участником была представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации, не соответствующая требованиям приложения № 3 к Информационной карте, Комиссия приходит к выводу о наличии у Заказчика основания для признания Общества несоответствующим требованиям Конкурсной документации.

В этой связи у Комиссии отсутствуют основания для признания довода жалобы в части неправомерного отклонения заявки ООО «МегаРесурс» обоснованным.

В своей жалобе заявитель также выражает несогласие с положениями документации в части установленного требования о наличии членства саморегулируемой организации.

Комиссия учитывает, что до окончания подачи заявок Заявитель указанные требования не оспаривал, запросы разъяснений в отношении указанных положений Закупочной документации в адрес Заказчика не направлял.

При этом Комиссия отмечает, что обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках. Согласно

указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Конкурсной документации 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.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Конкурсной документации в момент подачи им заявки на участие в Конкурсе. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Конкурсной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Аналогичного подхода придерживаются суды, например, по делу № А40 255742/18.

В этой связи, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МегаРесурс» (ОГРН: 1057325098500, ИНН: 7325057813) на действия АО «ММП им. В.В. Чернышева» (ОГРН: 1027700283742, ИНН: 7733018650) при проведении Конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.05.2019 № 077/07/00-1052/2019.

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