

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5391/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.04.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «ССГ», представителей ГБУ «Жилищник Савеловского района», ГБУ «Жилищник района Хамовники», ГБУ «Жилищник района Южное Медведково», ГБУ «Жилищник Головинского района», ГБУ «Жилищник Тимирязевского района», ГБУ «Жилищник Пресненского района», ГБУ «Жилищник района Новокосино», ГБУ «Жилищник района Марфино», ГБУ «Жилищник района Бирюлево Западное», ГБУ «Жилищник района Войковский», ГБУ «Жилищник района Восточное Дегунино»,

рассмотрев жалобы (далее - Жалобы) ООО «ССГ» (далее - Заявитель) на действия (далее — Жалоба):

- ГБУ «Жилищник района Южное Медведково» 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, расположенном по адресу: г. Москва, Костромская ул. 14А (реестровый № 32312255927);

- ГБУ «Жилищник Головинского района» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты

малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение капитального ремонта дома по адресу: ул. Флотская, д.46 (реестровый № 32312280366);

- ГБУ «Жилищник Тимирязевского района» 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 фасада в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, САО, Дмитровское шоссе, д. 5 к.1 в 2023 году (реестровый № 32312294869);

- ГБУ «Жилищник Тимирязевского района» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение ремонтно-восстановительных работ в многоквартирных домах по адресам: г. Москва, САО, Дмитровское шоссе, д. 63 к.2, Тимирязевская ул., д. 34 к.2 в 2023 году (реестровый № 32312294864);

- ГБУ «Жилищник Пресненского района» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение ремонтных работ по адресу: г. Москва, ЦАО, Пресненский район, Зоологическая ул., д.22 (реестровый № 32312267071);

- ГБУ «Жилищник района Новокосино» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приведение в нормативное состояние конструктивных элементов многоквартирного дома по адресу: ул. Сахалинская, д.4 (реестровый № 32312285747);

- ГБУ «Жилищник Головинского района» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту общего имущества многоквартирных домов Головинского района в 2023 году (реестровый № 32312284042);

- ГБУ «Жилищник Головинского района» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение ремонтно-восстановительных работ многоквартирных домов Головинского района в 2023 году (реестровый № 32312283959);

- ГБУ «Жилищник района Марфино» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ капитального ремонта фасадов многоквартирных домов по адресам: М. Ботаническая ул. д.1 и Комарова Академика ул. 5А (реестровый № 32312280337);

- ГБУ «Жилищник района Бирюлево Западное» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту внутридомовых инженерных систем в многоквартирном доме (реестровый № 32312279335);

- ГБУ «Жилищник района Войковский» 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 многоквартирного жилого дома по адресу: Ленинградское шоссе, д.21 (реестровый № 32312279321);

- ГБУ «Жилищник района Восточное Дегунино» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту систем ХВС, ГВС и ЦО в многоквартирных домах по адресам: ул. Дубнинская дом 12к3, ул. Дубнинская дом 44к2, ул. Дубнинская дом 22к2 (реестровый № 32312260469);

- ГБУ «Жилищник района Восточное Дегунино» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту общего имущества многоквартирного дома района Восточное Дегунино Северного административного округа г. Москвы в 2023 год по адресам: Дубнинская ул., д. 12 к.1; д. 36 к.3 (реестровый № 32312260524)

1. - ГБУ «Жилищник района Хамовники» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по замене дверных блоков в местах общественного пользования многоквартирных домов, обслуживаемых ГБУ «Жилищник» районов ЦАО г. Москвы (реестровый № 32312289983)

1.

1. - ГБУ «Жилищник Савеловского района» при проведении

... в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту общего имущества многоквартирных домов по адресу: г. Москва, САО, Бебеля 2-я ул. 38 к.1, Петровско-Разумовский пр. 13 к.2, Петровско-Разумовский пр. 22 к.6, Хуторская 1-я ул. 10 к.2, Хуторская 1-я ул. 2 к.2 в 2023 году (реестровый № 32312280206);

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, 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 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель ссылается на нарушение Заказчиками статьи 3.4 Закона о закупках, а так же главы 38 положения о закупках Заказчиков, выразившееся в установлении права участия коллективных заявок в оспариваемых процедурах.

Представители Заказчиков с доводом жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность довода, приведенного 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 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).

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.

Пунктом 14.1.1 типового Положения о закупках, предусмотрена подача заявки коллективным участником.

Если заявка на участие в закупке подается коллективным участником, то заявка таким участником закупки должна быть представлена в соответствии с нижеприведенными требованиями:

1) заявка на участие в закупке подается лидером коллективного участника со ссылкой на то, что он

представляет интересы всех лиц, входящих в состав коллективного участника;

2) в составе заявки на участие в закупке предоставляется копия соглашения между лицами, являющимися членами коллективного участника.

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», 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, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Комиссия отмечает, что указанная правовая норма предусматривает возможность множественности лиц в обязательстве, устанавливая, что

участником закупки может быть несколько юридических и (или) физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, и является общей по отношению к тем положениям Закона о закупках, которые регулируют порядок осуществления отдельных видов закупок, в том числе закупок, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (специальные нормы).

Статьей 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентных закупок, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Особенности осуществления таких закупок детализированы в утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 Положении 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 (далее – Положение).

Между тем, Комиссия отмечает, что специальные нормы, подлежащие применению при проведении закупок, участниками которых могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, **не устанавливают запрета для участия коллективных участников в таких закупках.**

Таким образом, поскольку указанные специальные нормы применяются в той части, которая не противоречит общим положениям Закона о закупках, связанным с проведением конкурентных процедур, на что прямо указано в части 1 статьи 3.4 Закона о закупках, то Заказчик не лишен возможности предусмотреть право коллективных участников на участие в закупках, проводимых среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, согласно письму ФАС России от 14.04.2023 № 28/28871/23 заявка на участие в закупке, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, может быть подана группой лиц при условии, что каждый из участников такой группы соответствует требованиям, предъявляемым к субъектам малого и среднего предпринимательства статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

В данном случае, Комиссией установлено, что коллективные заявки участников соответствуют указанным требованиям.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

На основании изложенного довод Заявителя о неправомерности участия коллективных участников в оспариваемых закупках не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

Исходя из вышеизложенного, с учетом фактических обстоятельств дела, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной, поскольку Заказчик при рассмотрении заявок участников действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Закупочной документации, а также Положения о закупках.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств ограничения конкуренции, равно как и не представлено доказательств ограничения прав и интересов Заявителя, учитывая, что заявка Заявителя была признана допущенной и по результатам проведения аукциона заняла третье место.

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, 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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «ССГ» (ОГРН: 1227700303930, ИНН: 9703089810) на действия **ГБУ «Жилищник района Войковский»** (ОГРН: 5147746369029, ИНН: 7743946827), **ГБУ «Жилищник района Восточное Дегунино»** (ОГРН: 1157746503903, ИНН: 7713398644), **ГБУ «Жилищник района Марфино»** (ОГРН: 5147746334181, ИНН: 9715005116), **ГБУ «Жилищник района Новокосино»** (ОГРН: 5137746243916, ИНН: 7720800596), **ГБУ «Жилищник района Бирюлево Западное»** (ОГРН: 5147746341914, ИНН: 7724944006), **ГБУ «Жилищник района Хамовники»** (ОГРН: 5147746341881, ИНН: 7704880121), **ГБУ «Жилищник района Южное Медведково»** (ОГРН: 1157746494971, ИНН: 7715488565), **ГБУ «Жилищник Головинского района»** (ОГРН: 5147746284802, ИНН: 7743944971), **ГБУ «Жилищник Тимирязевского района»** (ОГРН: 5147746311510, ИНН: 7713798635), **ГБУ «Жилищник Савеловского района»** (ОГРН: 1157746503892, ИНН: 7714342404), **ГБУ «Жилищник Пресненского района»** (ОГРН: 5147746268280, ИНН: 7703820360), **ГБУ «Жилищник Таганского района»** (ОГРН: 5147746272560, ИНН: 7709966213), **ГБУ «Жилищник района Якиманка»** (ОГРН: 5147746267895, ИНН: 7706816114), **ГБУ «Жилищник Басманного района»** (ОГРН: 5137746116657, ИНН: 7701378636), **ГБУ «Жилищник района Замоскворечье»** (ОГРН: 5137746116646, ИНН: 7705874145), **ГБУ «Жилищник Красносельского района»** (ОГРН: 5137746187541, ИНН: 7708803304), **ГБУ «Жилищник района Тверской»** (ОГРН: 1137746552877, ИНН: 7707807190), **ГБУ «Жилищник района Арбат»** (ОГРН: 5147746267906, ИНН: 770487830) при проведении Закупок необоснованными.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.04.2023 № НП17478/23.

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