отказ в принятии жалобы

Индивидуальный предприниматель Б.
Курганская область

Тульское УФАС России, рассмотрев в предварительном порядке жалобу индивидуального предпринимателя Б. (далее – Заявитель) (вх. № 318/24 от 22.01.2024) на действия министерства труда и социальной защиты Тульской области (далее - Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг по обеспечению отдыха и оздоровления детей в детском оздоровительном лагере санаторного типа, расположенном на морском побережье Российской Федерации (Краснодарский край), в 2024 году (закупка №0366200035623008664) (далее - Закупка), сообщает следующее.

Право подачи жалобы в контрольный орган в сфере закупок в порядке, установленном главой 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), предоставлено участнику закупки при условии, если обжалуемые действия (бездействие) субъекта контроля нарушают права и законные интересы такого участника закупки (часть 1 статьи 105 Закона).

При этом, контрольный орган в сфере закупок отказывает в принятии жалобы к рассмотрению по существу, если жалоба подана с нарушением требований статьи 105 Закона.

Так, согласно подпункту «а» пункта 2 части 8 статьи 105 Закона не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за днем размещения в соответствии с частью 5 настоящей статьи информации, предусмотренной частью 4 настоящей статьи, в реестре, предусмотренном частью 21 статьи 99 настоящего Федерального закона, контрольный орган в сфере закупок размещает (за исключением случая, предусмотренного частью 6 настоящей статьи) в таком реестре информацию об отказе (с обоснованием такого отказа) в принятии жалобы к рассмотрению по существу в случаях, если жалоба подана с нарушением требований настоящей статьи.

Таким образом, условием для подачи в контрольный орган в сфере закупок жалобы в соответствии с Законом является изначальное наличие у участника закупки прав и законных интересов, которые при осуществлении закупки нарушены действиями (бездействием) субъекта контроля.

Граждане могут, в том числе, заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью, совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах (статья 18 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее – ГК РФ).

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, по общему правилу применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями (пункт 3 статьи 23 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ (абзац третий пункта 1 статьи 49 ГК РФ). Право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ (абзац второй пункта 3 статьи 49 ГК РФ).

Если объектом закупки является товар, работа, услуга, для поставки которого, выполнения, оказания которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, участником такой закупки с учетом положений ГК РФ, пункта 1 части 1 статьи 31 Закона может являться исключительно участник закупки, получивший в

установленном порядке такое разрешение (лицензию) либо вступивший в саморегулируемую организацию или получивший свидетельство саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ.

Права и законные интересы участника закупки, не обладающего соответствующей специальной правоспособностью, не могут быть нарушены действиями (бездействием) субъекта контроля при осуществлении закупки, для участия в которой в соответствии с законодательством Российской Федерации необходимо наличие соответствующего разрешения (лицензии), вступление в саморегулируемую организацию или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, поскольку такой участник не вправе осуществлять поставку товара, выполнять работу, оказывать услугу, являющуюся объектом закупки.

Следовательно, отсутствие у участника закупки специальной правоспособности является основанием для отказа (на основании подпункта «а» пункта 2 части 8 статьи 105 Закона по причине подачи жалобы с нарушением части 1 статьи 105 Закона) контрольным органом в сфере закупок в принятии к рассмотрению по существу жалобы в отношении закупки, при осуществлении которой участники закупки должны обладать специальной правоспособностью.

Указанная позиция изложена в письме ФАС России от 28.12.2023 № МШ/112518/23, а также в информационном письме Минфина России от 20.10.2023 № 24-01-07/100177.

Часть 1 статьи 31 Закона устанавливает единые требования к участникам закупки.

В числе таких единых требований пункт 1 части 1 статьи 31 Закона определяет требование к участникам закупки об их соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 5 статьи 31 Закона информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

В данном случае, в качестве единого требования к участникам рассматриваемой закупки по пункту 1 части 1 статьи 31 Закона Заказчиком в извещении о Закупке установлено следующее:

«Наличие действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») с обязательным указанием в приложении к лицензии вида работ (услуг): диетологии, неврологии, педиатрии, физиотерапии (пункт 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Постановление Правительства РФ от 01.06.2021 N 852 "О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями,

входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково") и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации")».

Необходимо отметить, что с учетом объекта рассматриваемой закупки указанное единое требование к ее участникам о наличии у них такой специальной правоспособности Заказчиком установлено правомерно, в соответствии с положениями действующего законодательства, в том числе согласно пункту 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ и Постановлению Правительства РФ от 01.06.2021 N 852.

Однако, информация о том, что Заявитель обладает какой-либо лицензией на осуществление медицинской деятельности, в Едином реестре лицензий на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения в информационно-коммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://roszdravnadzor.gov.ru/services/licenses отсутствует.

Таким образом, Заявитель не может принять участия в рассматриваемой закупке и стать ее победителем, поскольку соответствующей специальной правоспособностью не обладает.

Соответственно, права и законные интересы Заявителя при проведении оспариваемой закупки каким-либо образом нарушены быть не могут.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь подпунктом «а» пункта 2 части 8 статьи 105 Закона, Тульское УФАС России отказывает в принятии жалобы Заявителя к рассмотрению по существу.

2024-290