

рассмотрев жалобу Кулакова А.В. (далее — Заявитель) на действия заказчика — АО «Энергосервис» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в открытой форме на право заключения договора на выполнение полного комплекса строительно-монтажных и пусконаладочных работ и ввод в эксплуатацию объектов электросетевого хозяйства, подлежащих строительству в рамках выполнения Заказчиком обязательств по осуществлению технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей, которые располагаются либо будут располагаться в г. Москве (2018 год) (реестровый № 31806045981) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в невключении в Закупочную документацию, сведений об объеме закупаемых работ, оборудования, перечне материалов, а также в неправомерном предъявлении требований к участникам закупочной процедуры.

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.

В соответствии с письмом ФАС России от 13.07.2017 № ИА/47916/17 «По вопросам о

принятии к рассмотрению жалоб от физических лиц» в случаях, предусмотренных законом, участник закупки может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии) или при наличии членства в саморегулируемой организации (далее - Специальная правоспособность).

Так, например, статьей 48, частями 2 - 3.1 статьи 52, частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что работы по подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства должны выполняться только лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций (далее - СРО), за исключением случаев, указанных в Градостроительном кодексе Российской Федерации. При этом, согласно указанным положениям Градостроительного кодекса Российской Федерации лицами, которые имеют право выполнять вышеуказанные виды работ могут являться индивидуальный предприниматель или юридическое лицо.

Таким образом, в соответствии со статьей 48, частями 2 - 3.1 статьи 52, частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ, требующих членства в СРО, устанавливает в документации о закупке соответствующее требование к участникам закупок о представлении документа, подтверждающего членство в СРО.

Следовательно, участник закупки для выполнения работ, требующих наличия членства в СРО, должен обладать Специальной правоспособностью.

Учитывая изложенное, физические лица, в силу отраслевого законодательства не обладающие указанной правоспособностью, не могут являться участниками закупок, например, на выполнение работ, требующих наличия членства в СРО.

Таким образом, на основании письма ФАС России от 13.07.2017 № ИА/47916/17 в случае, если при рассмотрении жалобы от физического лица на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках (в случае отсутствия у физического лица Специальной правоспособности на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, и необходимом для выполнения обязательств по заключаемому договору), комиссия по контролю в сфере закупок приходит к выводу о законности установления указанного требования и в силу отраслевого законодательства Российской Федерации физическое лицо не может обладать такой Специальной правоспособностью, жалоба указанного лица подлежит оставлению без рассмотрения.

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.

Согласно подпункту «г» пункта 3.1 Закупочной документации к участникам предъявлено следующее требование: членство в саморегулируемой организации (саморегулируемых организациях) в области строительства, сведения о которой (которых) включены в государственный реестр саморегулируемых организаций, с правом выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов

капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства.

В целях подтверждения соответствия спорному требованию необходимо представить: оригинал или нотариальная копия выписки из реестра членов саморегулируемой организации, членом которой является участник закупки, по форме приказа Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Данная выписка должна быть выдана участнику закупки не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, указанного в Приглашении к участию в закупке.

В выписке должно быть указано право участника закупки осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров в отношении объектов капитального строительства.

Данное требование не распространяется на лиц, перечисленных в ч. 2,1 ст. 47 и ч. 4.1 ст. 48 ГрК РФ

Таким образом, Заказчиком установлено требование о наличии у участников Конкурса Специальной правоспособности.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств наличия Специальной правоспособности, в том числе, членства в СРО.

При этом, как ранее указано, согласно положениям Градостроительного кодекса Российской Федерации лицами, которые имеют право выполнять работы по подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут являться индивидуальный предприниматель или юридическое лицо.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, письмом ФАС России от 13.07.2017 № ИА/47916/17,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки без рассмотрения.

1. 2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.01.2018 № ИГ/4242/18.

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