

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-5886/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**20.04.2022 г. Москва**

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

Председательствующего:

при участии представителей от ООО «ЭнергоТехСтрой», АО «ОЭК»,

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоТехСтрой» (далее — Заявитель) на действия АО «ОЭК» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по организации коммерческого учёта электрической энергии при новом технологическом присоединении к электрическим сетям АО «ОЭК» (реестровый № 32211228514, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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, 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 установленных 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 Закона 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

Заявку Заявителя отклонили по причине непредставления в составе заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (участником предоставлена выписка из реестра членов СРО №3021 от 25.02.2022г., срок действия которой истек на дату подачи заявки участником).

Заявитель считает данное основание отклонения заявки на участие неправомерным ввиду того, что документацией Заказчик не установлен срок действия выписки СРО, предоставляемой участниками закупки в составе своих заявок.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

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

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при

установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 47/1 от 08.04.2022 заявка Заявитель отклонена по следующим основаниям: «Не соответствует по пп. 13.4 Положения о закупке, пп. 1 п. 29 раздела II «Информационная карта конкурса в электронной форме» документации о закупке в связи с непредоставлением в составе заявки обязательного для предоставления документа, предусмотренного пп. 8.1 п. 19 раздела II «Информационная карта конкурса в электронной форме» документации о закупке, а именно: выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (участником предоставлена выписка из реестра членов СРО №3021 от 25.02.2022г., срок действия которой истек на дату подачи заявки участником. Согласно части 4 статьи 55.17 Градостроительного Кодекса Российской Федерации срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи).».

Раздел 17 Информационной карты конкурса в электронной форме предусматривает обязательные требования к участникам закупочной процедуры, в том числе, должен соответствовать требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, а именно:

1.1 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.

Частью 3 ст. 55.8 ГрК РФ установлено, что член саморегулируемой организации имеет право выполнять работы по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса.

Совокупность названных правовых норм предполагает, что на дату рассмотрения Комиссией заказчика документов участника закупочной процедуры последние должны быть полными и достоверными, что предполагает наличие действующей выписки из реестра СРО.

Подпунктом 8.1. пункта 19 Информационной карты установлено требование о представлении в составе заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации (по форме утвержденной приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 N 86), либо в случае, если поставка товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупки, могут выполняться юридическим лицом (индивидуальным предпринимателем), не являющимся членом саморегулируемой организации, участник процедуры закупки представляет соответствующее письмо со ссылкой на статью ГрК РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГрК РФ) саморегулируемая организация обязана вести реестр членов саморегулируемой организации.

Согласно части 4 статьи 55.17 ГрК РФ саморегулируемая организация обязана предоставить по запросу заинтересованного лица выписку из реестра членов саморегулируемой организации в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет **один месяц с даты ее выдачи.**

В составе своей заявки Заявителем была представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации от 25.02.2022, соответственно 26.03.2022 данная выписка становится недействительной.

Таким образом, Заявитель, при подаче заявки на участие в закупке 01.04.2022 представил недействующий документ. Утративший силу документ не может считаться документом, подтверждающим членство участника закупочной процедуры в СРО.

Подпунктом 1 пункта 29 Информационной карты установлено, что непредставление в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 19 Информационной карты документации, либо наличия в таких документах недостоверных сведений является основанием для отклонения заявки.

В соответствии с пунктом 13.4.4 Положения о закупках участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке.

На основании изложенного Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями

собственной документации, которая не была оспорена участником конкурентной процедуры в установленном законом порядке.

При этом Комиссия отмечает, что в силу части 1 статьи 8 ГК РФ Заявитель в момент подачи им заявки на участие в Закупке конклюдентно соглашается на все условия закупочной документации, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, а равно принятия на себя риск отклонения заявки в связи с ее несоответствием требованиям документации.

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 жалобы Заявителя.

В свою очередь 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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).

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоТехСтрой» (ИНН: 0274920730, ОГРН: 1160280120604) на действия АО «ОЭК» (ИНН: 7720522853, ОГРН: 1057746394155) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от

14.04.2022 № НП/20778/22.

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