РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15940/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
26.10.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН»,

в отсутствие представителей ООО «Сибирский тендер», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.10.2022 № НП/53954/22,

рассмотрев жалобу ООО «Сибирский тендер» (далее — Заявитель) на действия ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по поддержанию технико-экономических и эксплуатационных показателей объектов нефинансовых активов (комплексное техническое обслуживание и ремонт инженерно-технического оборудования, автоматики котельного оборудования и дымовых труб котельной) для нужд ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита) (реестровый № 32211735751, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: https://moscow.fas.gov.ru/page/17962.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от

Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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, в закупочной документации неправомерно

установлено требование, что участник закупки должен предоставить выписку из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных 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 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 03.10.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (https://zakupki.gov.ru), была размещена информация о проведении Закупки.

Предмет: Выполнение работ по поддержанию технико-экономических и эксплуатационных показателей объектов нефинансовых активов (комплексное техническое обслуживание и ремонт инженерно-технического оборудования, автоматики котельного оборудования и дымовых труб котельной) для нужд ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита).

Цена договора: 48 800 767,92 рублей.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе, в том числе исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены в составе заявки, установлены в части 2 раздела 1 Документации.

В частности, в подпункте «а» пункта 4 части 2 раздела 1 Документации Заказчик установил требования об обязательности предоставления копий документов, подтверждающих соответствие участника открытого конкурса требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки: - требуется: **Выписка из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 N 86.** Членство в СРО не требуется в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ. Выписка из реестра членов СРО должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты подачи заявки.

По мнению Заявителя, такое требование необоснованно в связи с тем, что у участника закупки отсутствует возможность получить и предоставить в составе заявки выписку из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства.

Заявитель отмечает, что в соответствии с пунктом 9 статьи 1 Федерального закона от 30.12.2021 № 447-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» статья 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) изложена в новой редакции, из которой исключено понятие «выписка из реестра членов саморегулируемой организации», а так же исключен порядок и форма предоставления такой выписки. Данный факт подтверждает Письмо Минфина России № 24-01-07/95279, Минстроя России № Б0737-СИ/02 от 03.10.2022 «О подтверждении членства участника закупки в саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства для целей участия в закупках в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Совместное письмо Минфина и Минстроя).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.05.2022 № 945 «Об утверждении состава сведений, содержащихся в едином реестре о членах саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах, и Правил формирования и ведения единого реестра о членах саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и их обязательствах, в том числе включения

в указанный реестр сведений» формирование и ведение единого реестра осуществляется национальными объединениями в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайтах национальных объединений.

На сайте национального объединения Ассоциация «Национальное объединение строителей» (НОСТРОЙ) в открытом доступе размещена информация, подтверждающая возможность выдачи выписок СРО, а именно: «Формирование выписки из Единого реестра будет проходить, как и прежде, в личном кабинете СРО, и срок ее выдачи каждая саморегулируемая организация устанавливает собственными документами».

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ саморегулируемая организация обязана вести реестр членов саморегулируемой организации в составе единого реестра сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах.

В силу части 5 статьи 55.17 ГрК РФ сведения, содержащиеся в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах, подлежат размещению в сети «Интернет» и должны быть доступны для ознакомления без взимания платы.

Таким образом, статья 55.17 ГрК РФ не устанавливает запрет на получение выписки из реестра членов СРО.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что Приказ Ростехнадзора от 04.03.2019 N 86 "Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации" является действующим.

Совместное письмо Минфина и Минстроя запрещает устанавливать требование к подтверждающему документу в извещении об осуществлении закупки в рамках Закона о контрактной системе. Таким образом, его действие не распространяется на проведение закупок в рамках Закона о закупках.

При этом, Комиссия, исследовав и проанализировав поданную на участие в закупке заявку, установила, что в составе документов заявки участником была предоставлены выписка из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства от 06.10.2022 № 18.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии препятствий к получению выписки из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства.

Доказательств невозможности получения выписки из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства Заявителем в адрес Комиссии предоставлено не было.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя об отсутствии возможности получить и предоставить в составе заявки выписку из реестра членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства не нашел своего подтверждения.

Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что Заявитель не является членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства.

В связи с чем Комиссия считает, что наличие в документации требования к участнику, в рассматриваемом случае, не может нарушать права Заявителя. Действительных нарушений своих прав Заявителем предоставлено не было.

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 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 жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибирский тендер» на действия ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.10.2022 № НП/53954/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.