

Резолютивная часть решения оглашена 10.07.2023г.

Решение в полном объеме изготовлено __.07.2023г. г. Иркутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии:

при участии с представителя заявителя — ООО «Снежный Барс» – (Доверенность);

в отсутствии представителей заказчика — ОГАУК Иркутский академический драматический театр имени Н.П. Охлопкова, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы;

рассмотрев жалобу в порядке, установленном ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России обратилось ООО «Снежный Барс» с жалобой на действия заказчика – Областное государственное автономное учреждение культуры Иркутский академический драматический театр им. Н.П. Охлопкова при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на установку системы видеонаблюдения в ОГАУК Иркутский академический драматический театр им. Н.П. Охлопкова, извещение № 32312460926.

Заявитель считает, что заявка ООО «Снежный Барс» отклонена Заказчиком необоснованно, так как в подтверждение наличия необходимой лицензии Заявителем к своей заявке на участие в закупке была приложена выписка из реестра лицензий.

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе необоснованными, представил письменные возражения по существу жалобы.

В ходе заседания Комиссии Иркутского УФАС России представитель Заявителя поддержал доводы жалобы.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 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.

Часть 10 ст. 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.

Согласно ч.13 ст.3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно [ограничиваться](#) только доводами, составляющими предмет обжалования.

ОГАУК Иркутский академический драматический театр имени Н.П. Охлопкова осуществлялась закупка в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным Наблюдательным Советом ОГАУК Иркутский академический драматический театр им. Н.П. Охлопкова (протокол № 3 от 20.02.2023г.) (далее - Положение о закупках).

Заказчиком на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> 06.06.2023г. размещено извещение № 32312460926 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на установку системы видеонаблюдения в ОГАУК Иркутский академический драматический театр им. Н.П. Охлопкова и Документация о проведении запроса предложений в электронной форме (далее – Документация).

Ознакомившись с указанной информацией ООО «Снежный Барс» была подана заявка на участие.

Согласно Протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в запросе предложений в электронной форме от 14.06.2023г. участник № 1 (ООО «Снежный Барс») признан не соответствующим требованиям о проведении запроса предложений в электронной форме в связи с отсутствием в составе заявки копии лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации: Ремонт и приспособление объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

Заявитель считает, что заявка признана несоответствующей необоснованно, так как вместо копии лицензии в составе заявки предоставлена выписка из реестра лицензий.

Комиссия Иркутского УФАС России проанализировав доводы Заявителя и Заказчика, представленные доказательства, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 15 части II Документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки участника запроса предложений. Подпунктом 6 пункта 15 части II Документации установлено, что заявка должна содержать, в частности, Копия - Лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации: Ремонт и приспособление объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) под лицензируемым видом деятельности понимается вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 настоящего Федерального закона и регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности.

Следовательно, если объект закупки связан с осуществлением деятельности, подлежащей лицензированию, закупочная документация должна содержать требование к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии, а участник закупки должен иметь соответствующие документы, подтверждающие право на осуществление лицензируемого вида деятельности.

Согласно ч.2 ст.14 Закона о лицензировании решение о предоставлении лицензии принимается лицензирующим органом в форме приказа (распоряжения) и подписывается уполномоченным должностным лицом лицензирующего органа. В приказе (распоряжении) лицензирующего органа о предоставлении лицензии указываются сведения, предусмотренные [пунктами 2 - 8 части 2 статьи 21](#) настоящего Федерального закона. Решение о предоставлении лицензии может быть оформлено посредством подписания уполномоченным должностным лицом лицензирующего органа в информационной системе, в которой осуществляется ведение реестра лицензий, усиленной квалифицированной электронной подписью проекта вносимой в реестр лицензий записи о предоставлении лицензии.

В соответствии с пунктом 2 Правил формирования и ведения реестра лицензий, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020г. № 2343 (далее – Постановление № 2343), реестры лицензий формируются и ведутся в электронном виде путем в них записей.

Таким образом, с 01.01.2021г. (дата вступления в силу Федерального закона от 27.12.2019г. № 478-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части внедрения реестровой модели предоставления государственных услуг по лицензированию отдельных видов деятельности» и Постановления № 2343) реализуется реестровая модель предоставления государственной услуги, выдача лицензий на бумажном носителе не осуществляется.

Следовательно, требование заказчика о предоставлении копии лицензии в составе заявки на участие в запросе предложений в электронной форме может нарушать права участников, которые получили лицензию после 01.01.2021г. и не располагают наличием лицензии в виде документа на бумажном носителе.

ООО «Снежный Барс» соответствующая лицензия получена 21.03.2022г., в связи с чем лицензия в виде документа на бумажном носителе у Заявителя отсутствует, однако запись о выдаче лицензии внесена в соответствующий реестр лицензий – идентификатор записи реестра 7087972.

Следовательно, у Заявителя отсутствовала возможность подать заявку в соответствии с требованиями к содержанию заявки, установленными Заказчиком.

Вместе с тем, согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц - потенциальных участников закупки.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после того, как лицо не стало победителем конкурса.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Жалобы на положения Документации до окончания срока приема заявок в Иркутское УФАС России не поступали. Кроме того, ООО «Снежный Барс» являлось участником закупки. Подавая заявку на участие в конкурентной процедуре, участник соглашается со всеми условиями документации о проведении такой процедуры.

Следует отметить, что нарушение положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, на которую ссылается Заявитель в своей жалобе, может быть установлено только в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов, который не относится к порядку возбуждения и рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения жалобы Комиссией Иркутского УФАС России не

установлено наличия правовых оснований для признания жалобы ООО «Снежный Барс» обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Снежный Барс» на действия заказчика – Областное государственное автономное учреждение культуры Иркутский академический драматический театр им. Н.П. Охлопкова при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на установку системы видеонаблюдения в ОГАУК Иркутский академический драматический театр им. Н.П. Охлопкова, извещение № 32312460926, необоснованной;

4. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия