

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: "...", членов Комиссии: "...",

в присутствии представителей от:

- Краевое государственное автономное учреждение культуры «Хабаровский краевой музыкальный театр»: "...";

- ИП Ашуркин А.В.: о дате, времени, месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили,

рассмотрев жалобу ИП Ашуркина А.В., материалы дела № 7-11/108 (027/10/18.1-1269/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ИП Ашуркина А.В. на действия заказчика – Краевое государственное автономное учреждение культуры «Хабаровский краевой музыкальный театр» (далее – КГАУК «ХКМТ») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку светодиодного экрана (извещение № 32211659360).

Доводы жалобы Заявителя по существу сводятся к допущенным КГАУК «ХКМТ» нарушениям при формировании документации об осуществлении закупки.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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).

Действия (бездействия) 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 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Вышеуказанные обстоятельства послужили основанием для принятия Хабаровским УФАС России жалобы ИП Ашуркина А.В. к рассмотрению.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

Рассматриваемая закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг КГАУК «ХКМТ»,

утвержденного председателем наблюдательного совета 08.07.2022 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

31.08.2022 КГАУК «ХКМТ» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке № 32211659360 аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку светодиодного экрана.

Дата начала срока подачи заявок: 31.08.2022 00:00 (МСК+7).

Дата и время окончания подачи заявок: 08.09.2022 09:00 (МСК+7).

Заказчиком - КГАУК «ХКМТ» представлены письменные возражения от согласно которым Заказчик считает жалобу необоснованной в полном объеме.

Заслушав пояснения представителя Заказчика, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Довод заявителя о том, что в информационной карте в требованиях к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке установлено незаконное требование о представлении сертификата по форме СТ-1 либо иного документа в качестве подтверждения страны происхождения товара признается обоснованным.

П. 1 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Информационной картой документации о закупке установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами: в случае поставки товара происходящего из иностранного государства, договор будет заключен по цене, сниженной на 15% от предложенной в ходе аукциона (в соответствии с Постановлением Правительства

Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее – Постановление №925).

В случае отсутствия в заявке на участие в электронном аукционе указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара такая заявка не отклоняется, а рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Информационной картой документации о закупке установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке в том числе о том, что заявка на участие в электронном аукционе должна содержать:

- предложение участника конкурентной закупки в отношении предмета такой закупки (п.п. 9);

- копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром (п.п. 10);

- наименование страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ (например, сертификат по форме СТ-1 либо иной документ, выданный в установленном порядке, исключающей предоставление недостоверной информации) (п.п. 11).

В соответствии с п.п. «а» и п.п. «ж» п. 5 Постановления №925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке следующих сведений, определенных положением о закупке:

требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров; указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

П. 12 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов: наименование страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи (ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках).

Таким образом, Законом о закупках и Постановлением №925 не предусмотрено представление дополнительных документов в качестве подтверждения страны происхождения товара.

Так, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчиком предъявлены излишние требования к участникам закупки в нарушение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках.

2. Довод Заявителя о неправомерности установления возможности расторжения договора в одностороннем порядке признается необоснованным в силу следующего.

В соответствии с Информационной картой за представление недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в электронном аукционе, Заказчик вправе расторгнуть договор или удержать 15 % от цены, по которой заключается договор.

П. 11.4 Положения о закупке также установлено, что Заказчик вправе расторгнуть с участником электронного аукциона договор и удержать 15 % от цены по которой заключен договор, в случае представления недостоверных сведений о стране происхождения товара, лицах выполняющих работы, оказывающих услуги, указанных в заявке на участие в электронном аукционе, которые позволили участнику электронного аукциона стать победителем соответствующей закупки, по результатам которой был заключен договор.

Представитель Заказчика пояснил, что данное требование установлено с целью исключения риска и пресечения возможного недобросовестного поведения участников электронного аукциона.

Также Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что Закон о закупках не содержит положений прямо исключающих или ограничивающих возможность изменения условий заключаемых в ходе закупки договоров.

3. В соответствии с п. 1 раздела IV «Порядок проведения закупки» документации о закупке первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение участника аукциона в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки (по форме №4, установленной в Приложении №4).

Формой 4 установлена сводная таблица стоимости поставляемой продукции (данная форма заполняется только при поставке товара)

Представитель Заказчика пояснил, что данное требование установлено ошибочно.

Ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках установлен закрытый перечень информации и документов, которые вправе установить Заказчик в документации о закупке. Поскольку сводная таблица стоимости поставляемой продукции в указанном перечне отсутствует, довод Заявителя признается обоснованным, в действиях Заказчика устанавливается нарушение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках.

4. Довод заявителя о том, что в документации о закупке неправомерно установлено требование о включении независимой гарантии в реестр независимых гарантий признается обоснованным.

В соответствии с документацией о закупке независимая гарантия (или ее копия), предоставляемая в качестве обеспечения заявки на

участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства должна соответствовать следующим требованиям: информация о независимой гарантии должна быть включена в реестр независимых гарантий, предусмотренный частью 8 статьи 45 ФЗ №44-ФЗ.

П. 2 ч. 14.1 ст. 3.4 Закона о закупках установлено, что независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, должна соответствовать следующим требованиям: информация о независимой гарантии должна быть включена в реестр независимых гарантий, предусмотренный частью 8 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с абзацем четвертым подпункта «б» п. 2 ст. 1 Федерального закона от 16.04.2022 № 109-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и статью 45 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 109-ФЗ) информация о независимой гарантии должна быть включена в реестр независимых гарантий, предусмотренный частью 8 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Вместе с тем, согласно ч. 2 ст. 3 Закона № 109-ФЗ абзац четвертый подпункта «б» пункта 2 статьи 1 настоящего Федерального закона вступает в силу с 1 апреля 2023 года.

Поскольку п. 2 ч. 14.1 ст. 3.4 Закона о закупках в соответствии с Законом № 109-ФЗ вступает в силу 01.04.2023, то требование о включении независимой гарантии в реестр независимых гарантий установлено Заказчиком в нарушение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках.

5. Информационной картой документации о закупке установлены место и дата рассмотрения предложений участников закупки и порядок подведения итогов закупки:

- дата и время окончания срока подачи заявок на участие в

электронном аукционе: 08 сентября 2022г. 09 часов 00 минут по камчатскому времени;

- дата проведения электронного аукциона: 09 сентября 2022 г. в 09 часов 00 минут камчатского времени.

Вместе с тем, в ЕИС Заказчиком в извещении о закупке указано, что:

Дата начала срока подачи заявок: 31.08.2022 00:00 (МСК+7).

Дата и время окончания подачи заявок: 08.09.2022 09:00 (МСК+7).

Таким образом, положения документации противоречат сведениям, размещенным в извещении о закупке, что может вводить участников закупки в заблуждение.

В действиях Заказчика устанавливается нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках. Довод Заявителя признается обоснованным.

6. Довод Заявителя о том, что информационная карта, извещение о закупке не содержат размер, сроки и порядок предоставления обеспечения заявки признается обоснованным.

В соответствии с документацией о закупке в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должен быть указан конкретный размер такого обеспечения, сроки и порядок его внесения, порядок, сроки и случаи возврата обеспечения, и иные требования к обеспечению, в том числе условия независимой гарантии см. «Информационную карту».

Из информационной карты следует, что размер обеспечения заявки составляет 0,5 % от НМЦД (124 997, 96 руб.).

В соответствии с п. 15.1 ч. 10 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны размер обеспечения заявки на участие в закупке, порядок и срок его предоставления в случае установления требования обеспечения заявки на участие в закупке.

Вместе с тем, Заказчиком в нарушение п. 15.1 ч. 10 Закона о закупках в документации о закупке не указана информация о порядке и сроке предоставления обеспечения заявки на участие в закупке.

П. 8.1 ч. 9 ст. 4 Закона о закупке установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны размер обеспечения заявки на участие в закупке, порядок и срок его

предоставления в случае установления требования обеспечения заявки на участие в закупке.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что в Единой информационной системе извещение о закупке № 32211659360 не содержит размер, порядок и срок обеспечения заявки на участие в закупке, что нарушает п. 8.1 ч. 9 ст. 4 Закона о закупке.

7. Согласно раздела IV «Порядок проведения закупки» документации о закупке вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие информацию и документы (по форме №1,2,3, установленной в Приложении №4).

В соответствии с формой 1 «Общие сведения об участнике закупки, подающем заявку на участие в аукционе»:

№ п/п	Наименование	Сведения об участнике закупки (заполняется участником закупки)
1.	Наименование, фирменное наименование (при наличии) участника закупки	
2.	Место нахождения	
3.	Почтовый адрес	
4.	Дата постановки на учет в налоговый орган	
5.	Номер контактного телефона (с указанием кода города). Для осуществления оперативной связи с заказчиком участник закупки вправе также указать адрес электронной почты, номер факс, Ф.И.О. сотрудника, уполномоченного участником принимать телефонограммы, факсимильные и иные сообщения	
6.	Банковские реквизиты (наименование и адрес банка, номер расчетного счета Участника в банке, телефоны банка, прочие банковские реквизиты)	
7.	НДС (облагается или нет) %	
8.	Идентификационный номер налогоплательщика участника или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника (для иностранного лица)	
9.	Идентификационный номер налогоплательщика учредителей	
10.	Идентификационный номер налогоплательщика членов коллегиального исполнительного органа	

№ п/п	Идентификационный номер налогоплательщика лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника	Сведения об участнике закупки
12.	Общественный классификатор предприятий и организаций (ОКПО)	(заполняется участником)
13.	Общероссийский классификатор территорий муниципальных образований (ОКТМО)	закупки)
14.	Общероссийский классификатор форм собственности (ОКФС)	

Ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках установлен закрытый перечень информации и документов, которые вправе установить Заказчик в документации о закупке. Поскольку в документации о закупке установлены излишние требования к участнику закупки, довод Заявителя признается обоснованным, в действиях Заказчика устанавливается нарушение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства)

принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи КГАУК «ХКМТ» предписания об устранении выявленных нарушений путем аннулирования протоколов, составленных в ходе осуществления закупки (при их наличии), внесения изменений в документацию о закупке.

Указанные в настоящем решении нарушения Закона о закупках образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь положениями ст.ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Ашуркина А.В. на действия заказчика – Краевое государственное автономное учреждение культуры «Хабаровский краевой музыкальный театр» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку светодиодного экрана (извещение № 32211659360) **частично обоснованной;**

2. Признать заказчика - Краевое государственное автономное учреждение культуры «Хабаровский краевой музыкальный театр» нарушившим п. 1 ч.1 ст. 3, ч. 19.3 ст. 3.4, п. 8.1 ч. 9 ст. 4, п. 15.1 ч. 10 Закона о закупках;

3. Выдать заказчику - Краевое государственное автономное учреждение культуры «Хабаровский краевой музыкальный театр» предписание об устранении допущенных нарушений;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении виновных должностных лиц.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.