

# РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №7-11/151

(027/10/18.1-1384/2023)

18 сентября 2023 года  
Хабаровск

г.

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

в отсутствии представителей:

- от заказчика - КГАУК «Хабаровский краевой музыкальный театр», от заявителя - ООО «Стейч-Про» - уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителей в заседании комиссии не обеспечили,

рассмотрев жалобу ООО «Стейч-Про» и материалы дела №7-11/151 (027/10/18.1-1384/2023),

## УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Стейч-Про» на действия заказчика – КГАУК «Хабаровский краевой музыкальный театр» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку, монтаж и пусконаладочные работы звукового оборудования (извещение №32312697139).

По мнению подателя жалобы, заказчиком при проведении рассматриваемого аукциона в электронной форме нарушен Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ (далее - Закон о закупках), Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

1) закупочной комиссией при проведении данного аукциона в электронной форме необоснованно принято решение о несоответствии заявки ООО «Стейч-Про» условиям документации о закупке;

2) заказчиком при проведении данного аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, не установлен порядок предоставления в составе заявки учредительных документов в

документации о закупках.

КГАУК «Хабаровский краевой музыкальный театр» не согласно с доводами жалобы по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 14.09.2023.

Рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

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

В соответствии с частями 1,2 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.

В соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур

закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки; 3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев: а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком; б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование; в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта; г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: 1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к

результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; 3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик; 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора; 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги; 7) обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей; 8) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки); 9) требования к участникам такой закупки; 10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара,

являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии; 11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке; 12) дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки; 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; 15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона; 16) иные сведения, определенные положением о закупке.

Исходя из требований пп. 1 п. 10 ст. 4 Закона о закупках, обязанность описания технических и функциональных характеристик, требований к упаковке закупаемой продукции, сохраняется за заказчиком в любом случае, даже когда эквиваленты по закупке не допускаются.

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор закупки) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющейся у заказчика потребности. Иные лица подобным правом не обладают.

23.08.2023 КГАУК «Хабаровский краевой музыкальный театр» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о закупке №32312697139 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку, монтаж и пусконаладочные работы звукового оборудования.

Дата начала срока подачи заявок – 23.08.2023. Дата окончания срока подачи заявок – 31.08.2023. Дата рассмотрения первых частей заявок – 31.07.2023. Дата начала срок подачи ценовых предложений – 01.09.2023. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 04.09.2023. Дата подведения итогов – 04.09.2023. Начальная (максимальная) цена договора – 7 067 619,00 рублей.

1. В соответствии с п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и

документов, в том числе: наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, учредительный документ, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо.

Юридические лица, за исключением хозяйственных товариществ и государственных корпораций, действуют на основании уставов, которые утверждаются их учредителями (участниками), за исключением случая, предусмотренного пунктом 2 настоящей статьи (п. 1 ст. 52 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

Согласно разделу IV «Порядок проведения закупки» документации о закупке вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие информацию и документы (по форме №1, установленной в Приложении №4), в том числе: наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, учредительный документ, если участником аукциона в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо.

В соответствии с Информационной картой аукциона в электронной форме заказчиком установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке: Заявки на участие в электронном аукционе представляются по форме и в порядке, которые указаны в документации об электронном аукционе, а также в месте и до истечения срока, которые указаны в извещении о проведении электронного аукциона.

Заявка на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию, в том числе:

- наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, учредительный документ, если участником конкурентной закупки является юридическое лицо.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 31.08.2023 на участие в данном электронном аукционе поданы следующие заявки: 1) заявка №1134592; 2) заявка №1134617. Аукционной комиссией принято решение о соответствии первых частей всех поданных заявок.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений в процедуре от 01.09.2023 поданы следующие ценовые предложения: 1) заявка №1134592 с ценовым предложением - 6 749 576,10 руб.; 2) заявка №1134617 с ценовым предложением – 6 714 238,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 04.09.2023 закупочная комиссия рассмотрела заявки участников процедуры на соответствие требованиям, установленным документацией, и приняла следующее решение: 1) заявка №1134592 (ООО «Стейч-Про») отклонена аукционной комиссией - к заявке участника не приложен учредительный документ (Пункт №1 требований к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке Информационной карты аукциона); 2) заявка №1134617 (ИП Рубаник И.И.) закупочной комиссией принято решение о соответствии состава документов заявителя требованиям извещения и документации о закупке.

Согласно протоколу подведения итогов от 04.09.2023 закупка признана несостоявшейся. Причина признания закупки несостоявшейся Конкурентная - закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке. По результатам подведения итогов закупочной комиссией принято решение заключить договор с ИП Рубаник И.И.

Как установлено Комиссией Хабаровского УФАС России, из второй части заявки ООО «Стейч-Про», поданной на участие в данном аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, следует, что общество не представило учредительный документ общества, а именно устав общества, что не соответствует п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках, а также требованиям документации, Информационной карте.

Поскольку вторая часть заявки ООО «Стейч-Про» не соответствует положениям п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках, документации, информационной карте, аукционной комиссией заказчика правомерно принято решение об отклонении данной заявки, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании данного довода жалобы необоснованным.

2. Довод заявителя о том, что заказчиком при проведении данного аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, не

установлен порядок предоставления в составе заявки учредительных документов в документации о закупках, по истечению окончания срока подачи заявок не подлежит рассмотрению Комиссией Хабаровского УФАС России в силу следующего.

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.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в закупке, либо лицом, не подавшим заявку на участие в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении закупки либо порядок подачи заявок на участие.

Заявитель направил жалобу на действия Заказчика – 08.09.2023 (посредством электронной почты). Жалоба зарегистрирована антимонопольным органом – 08.09.2023 вх. №14244-ЭП/23.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания срока подачи заявок на участие в процедуре определена заказчиком на 31.08.2023 09:00, Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации о закупке, которые, по его мнению, нарушают положения Закона о закупках, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 31.08.2023 09:00.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями документации о закупке.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Как было указано ранее, участник, подавая заявку на участие в процедуре, конклюдентно соглашается с требованиями документации о закупке, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений документации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Более того, жалоба на положения документации о закупке подана Заявителем после отклонения заявки ООО «Стейч-Про» от дальнейшего участия в процедуре. Из вышеизложенного следует, что доводы жалобы фактически сводятся на оспаривание положений документации о закупке, на наличие которых Заявитель указал исключительно после отклонения его заявки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у ООО «Стейч-Про» отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации о закупке после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

В связи с чем Комиссией Хабаровского УФАС России принято решение об оставлении жалобы оспаривания документации о закупке без рассмотрения.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные

нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Стейч-Про» на действия заказчика – КГАУК «Хабаровский краевой музыкальный театр» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку, монтаж и пусконаладочные работы звукового оборудования (извещение №32312697139) **необоснованной**.

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