

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 7-11/113

(027/10/18.1-1274/2022)

27 сентября 2022 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей: Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ИП Тарасова В.А. – А.А. Калашников по доверенности от 19.09.2022 №47; Тарасов П.В. по доверенности от 22.09.2022 №48,

- МУП города Хабаровска «Водоканал» - С.П. Соловьев по доверенности от 27.09.2022 № 139, И.С. Позолотин по доверенности от 26.09.2022 №138,

рассмотрев жалобу ИП Тарасова В.А., материалы дела № 7-11/113 (027/10/18.1-1274/2022),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ИП Тарасова В.А. на действия МУП города Хабаровска «Водоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, выполнение работ по монтажу системы охранного телевидения и периметральной охранной сигнализации (извещение №32211665353 от 02.09.2022).

Из жалобы следует, что заявитель не согласен с установленными положениями документации о закупке и отклонением его заявки от дальнейшего участия в закупке.

Представители МУП города Хабаровска «Водоканал» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменном виде от 22.09.2022 №11110/10 (вх. 23.09.2022 №7/21906), пояснив, что не допускается указывать сведения об участнике закупки (или) о его ценовом предложении в первой части заявки, при неисполнении данного требования заявка участника будет признана несоответствующей требованиям документации о закупке и отклонена. При этом, первая часть заявки ИП Тарасова В.А. содержала предложение участника закупки в соответствии с пп. б п. 4.2.2 ч.4 документации о закупке, а также заявку на участие, не предусмотренную документацией в составе первой части заявки.

В заседании комиссии представители МУП города Хабаровска «Водоканал» пояснили, что ИП Тарасова В.А. с запросом о разъяснении положений документации о закупке не обращался, в связи с чем просят признать жалобу необоснованной.

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

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 09:00 24.02.2022, с целью получения дополнительной информации.

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

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 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

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, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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

- информационная открытость закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 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 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 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).

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

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.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - 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, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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 заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП города Хабаровска «ВОДОКАНАЛ», утвержденного директором МУП города Хабаровска «ВОДОКАНАЛ» 09.08.2022 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Частью 1 статьи 22 Положения о закупке установлено, что Аукцион в электронной форме (далее – аукцион) - форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным аукционной документацией, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в аукционной документации величину (далее – «шаг аукциона»).

Согласно ч. 12 ст. 22 Положения о закупке, заявка на участие в аукционе состоит из двух частей и предоставляется участником аукциона в виде электронного документа.

Содержание первой части заявки установлено в ч. 13 ст. 22 Положения о закупке, согласно

которой первая часть заявки на участие в аукционе содержит:

1) согласие участника аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения такого аукциона;

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара в соответствии с общероссийским классификатором (в том числе в случае, если поставка товара предусмотрена условиями договора на выполнение работ, оказание услуг), в случае установления Заказчиком в конкурсной документации приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, в соответствии с пунктом 3 статьи 11 настоящего Положения о закупке. При отсутствии в заявке на участие в закупке страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник аукциона предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации.

В соответствии с ч. 13.1 ст. 22 Положения о закупке, первая часть заявки на участие в электронном аукционе, в случае включения в документацию о закупке в соответствии с подпунктом 6 пункта 2 статьи 11 настоящего Положения о закупке проектной документации, должна содержать исключительно согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе.

В силу ч. 20 ст. 22 Положения о закупке, комиссия по осуществлению конкурентных закупок проверяет первые части заявок на участие в аукционе, содержащие информацию, предусмотренную извещением о проведении аукциона и аукционной документацией, на соответствие требованиям, установленным аукционной документацией в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно ч. 22 ст. 22 Положения о закупке, по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, содержащих информацию, предусмотренную извещением о проведении аукциона и аукционной документацией, комиссия по осуществлению конкурентных закупок принимает решение о допуске участника аукциона, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе.

02.09.2022 на официальном сайте в ЕИС [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) МУП города Хабаровска «ВОДОКАНАЛ» размещено извещение № 32211665353 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, выполнение работ по монтажу системы охранного телевидения и периметральной охранной сигнализации, документация о закупке.

Сроки подачи заявок с 02.09.2022 по 15.09.2022. Дата рассмотрения первых частей заявок – 16.09.2022. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 21.09.2022. Подведение итогов – 21.09.2022.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 8 687 533, 20 руб.

Пунктом 4.2.1 Документации о закупке установлено, что заявка на участие в аукционе может

содержать иные сведения и документы (в том числе призванные уточнить и конкретизировать другие сведения и документы), предоставление которых не является обязательным в соответствии с требованиями документации о конкурентной закупке, при условии, что содержание таких документов и сведений не нарушает требований действующего законодательства Российской Федерации.

Заявка на участие в аукционе состоит из двух частей, которые направляются участником закупки оператору электронной площадки в форме двух электронных документов. Указанные электронные документы подаются одновременно.

Согласно пункту 4.2.2 Документации о закупке первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать:

1) согласие участника конкурентной закупки на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения такой конкурентной закупки (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки или путём заполнения Формы № 4 раздела «Формы для заполнения» документации о закупке);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара в соответствии с общероссийским классификатором (в том числе в случае, если поставка товара предусмотрена условиями договора на выполнение работ, оказание услуг), в случае установления Заказчиком в конкурсной документации приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами. При отсутствии в заявке на участие в закупке страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник конкурентной закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации (Форма № 4 раздела «Формы для заполнения» документации о закупке);

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, в случае включения в документацию о закупке проектной документации, должна содержать исключительно согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе.

Заявка на участие в аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение, образец товара, закупка которого осуществляется.

Не допускается указывать сведения об участнике закупки (или) о его ценовом предложении в первой части заявки (при неисполнении данного требования Заявка участника будет признана несоответствующей требованиям документации о закупке и отклонена).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 16.09.2022 №2492899 поступило 4 заявки, признаны соответствующими заявки 3 участников, отклонена 1 заявка (заявка №4 Несоответствие информации, предусмотренной извещением о проведении конкурентной закупки и аукционной документацией, требованиям аукционной документации, а именно несоответствие заявки Участника закупки требованиям документации закупки, на основании подраздела 4.2.2 раздела 4 и пп.2 пункта 5.1.7. раздела

5 «Документации о закупке» и п. 21 статьи 3.4 223-ФЗ: первая часть заявки содержит сведения об Участнике).

Относительно довода заявителя о том, что положения п. 4.2.2 Документации о закупке ввели в заблуждение участника при подаче заявки, такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки или путём заполнения Формы № 4 раздела «Формы для заполнения» документации о закупке (далее также – Форма №4),

Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что вопреки приведенным доводам указанная Форма №4 в составе заявки участником закупки не предоставлялась, основанием для отклонения заявки предоставление Формы №4 не являлось.

Как пояснили представители заказчика в ходе рассмотрения жалобы, указание на предоставление Формы №4 в составе заявки обусловлено допущенной технической ошибкой.

Однако участник закупки, указывая на введение в заблуждение относительно требований к составу заявки, в ходе проведения торгов запросы на разъяснения положений документации не направлял, с жалобами на положение документации в установленный срок (до даты окончания срока подачи заявок) не обращался.

При этом доводы о несоответствии положений документации требованиям Закона о закупках по истечению окончания срока подачи заявок не подлежат 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.

В соответствии с извещением №32211665353, размещенным в Единой информационной системе в сфере закупок дата окончания подачи заявок - 15.09.2022.

Заявитель направил жалобу на действия Заказчика – 21.09.2022 (нарочно). Жалоба зарегистрирована антимонопольным органом – 21.09.2022 вх. № 7/21744.

Как следует из жалобы заявитель не согласен с отклонением заявки ИП Тарасова В.А. от дальнейшего участия в закупочной процедуре. В п. 4.2.2 Положения о закупке указан перечень требований к содержанию первых частей заявки на участие в аукционе. В указанном перечне содержится требования, что участник закупки может приложить документ по форме заказчика раздела «Формы для заполнения» документации о закупке содержащие сведения об участнике закупки, что является введением в заблуждение участников закупки, а также противоречит положениям Закона о закупках. Участник выполнит требования заказчика путем предоставления «заявки на участие» в первой части заявки, в следствии чего заявка участника была отклонена аукционной комиссией.

Материалами установлено, что ИП Тарасова В.А., приняв 14.09.2022 14:20 участие в процедуре, подало жалобу 21.09.2022 на оспаривание действий Заказчика по утверждению положений п. 4.2.2 документации о закупке, с нарушением требований Закона о закупках, с условиями которой конклюдентно согласился.

Более того, жалоба на положения документации о закупке подана Заявителем после отклонения заявки ИП Тарасова В.А. 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.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена заказчиком на 15.09.2022 (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 15.09.2022.

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.

Кроме того, на заседании Комиссии представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у ИП Тарасова В.А. 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 в части оспаривания документации о закупке без рассмотрения.

Относительно доводов жалобы о неправомерном отклонении закупочной комиссией заказчика заявки ИП Тарасова В.А. Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает следующее.

Согласно пункту 4.2.2 документации о закупке заявка участника в обязательном порядке должна содержать согласие участника конкурентной закупки на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией, наименование страны происхождения товара, конкретные показатели товара.

При этом, согласно пункту 4.2.2 документации о закупке, не допускается указывать сведения об участнике закупки (или) о его ценовом предложении в первой части заявки (при неисполнении данного требования Заявка участника будет признана несоответствующей требованиям документации о закупки и отклонена).

Согласно материалам дела, в составе заявки участника ИП Тарасова В.А. приложены: Предложение участника закупки, содержащее характеристики товара, Заявка на участие от 08.09.2022, содержащая сведения об участнике закупке.

Согласно части 21 статьи 3.4 Закона о закупках, в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Поскольку заявки участников, содержащие сведения об участнике в первой части заявки, подлежат отклонению в порядке, предусмотренном с частью 21 статьи 3.4 Закона о закупках, заявка ИП Тарасова В.А. обоснованно отклонена аукционной комиссией заказчика.

Следовательно, Комиссия Хабаровского УФАС России признает доводы жалобы Заявителя по отклонению его заявки от дальнейшего участия в аукционе необоснованными.

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. 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, 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 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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

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

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ИП Тарасова В.А. на действия МУП города Хабаровска «Водоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, выполнение работ по монтажу системы охранного телевидения и периметральной охранной сигнализации (извещение №32211665353 от 02.09.2022) - **необоснованной.**

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