



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

кассационной инстанции по проверке законности
и обоснованности судебных актов арбитражных судов,
вступивших в законную силу

29 марта 2022 года
г.Калуга

Дело № А68-6328/2021

резолютивная часть постановления объявлена 22.03.2022
постановление изготовлено в полном объеме 29.03.2022

Арбитражный суд Центрального округа в составе:
председательствующего судьи Смолко С.И.
судей Леоновой Л.В.
Стрегелевой Г.А.

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Дорониной Л.А.
при участии в судебном заседании:

от заявителя: общества с ограниченной ответственностью «Альфа» (300026, г. Тула, проспект Ленина, 157, пом.360, ОГРН 1157154030990, ИНН 7104069867) - Косинов А.И. (дов. от 21.06.2021, диплом);

от заинтересованного лица: управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (300012, г. Тула, ул.Жаворонкова, 2, ОГРН 1027100748950, ИНН 7107026090) – Фаткина М.Г. (дов. от 18.11.2021, диплом), Илюхина М.О. (дов. от 18.11.2021, диплом);

от третьего лица: акционерного общества «Конструкторское бюро приборостроения им. академика А.Г. Шипунова» (300004, г.Тула, ул. Щегловская засека, 59, ОГРН 1117154036911, ИНН 7105514574) – не явились;

рассмотрев в открытом судебном заседании, проведенном посредством видеоконференц-связи при содействии Двадцатого арбитражного апелляционного суда, кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Альфа» на решение Арбитражного суда Тульской области от 08.09.2021 и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.11.2021 по делу № А68-6328/2021,

У С Т А Н О В И Л :

Общество с ограниченной ответственностью «Альфа» (далее - общество) обратилось в Арбитражный суд Тульской области с заявлением о признании незаконным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее – УФАС, управление) от 15.06.2021 по делу № 071/07/3-490/2021.

Третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, по делу выступало акционерное общество «Конструкторское бюро приборостроения им. академика А.Г. Шипунова» (далее – конструкторское бюро).

Решением суда от 08.09.2021 в удовлетворении требования общества отказано.

Постановлением Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.11.2021 решение оставлено без изменения.

В кассационной жалобе общество просит состоявшиеся судебные акты отменить, заявление общества удовлетворить, ссылаясь на несоответствие выводов судов обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам.

В отзывах на кассационную жалобу УФАС и конструкторское бюро просят принятые судебные решения оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения, ссылаясь на несостоятельность доводов жалобы.

Определением суда округа от 15.03.2022 объявлен перерыв в судебном разбирательстве до 15-00 час. 22.03.2022.

В судебном заседании суда кассационной инстанции представитель общества поддержал доводы кассационной жалобы, представители УФАС поддержали доводы отзыва на жалобу.

Конструкторское бюро надлежаще извещено о времени и месте судебного разбирательства, но её представитель в судебное заседание не явился, что в силу части 3 статьи 284 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (АПК РФ) не препятствует рассмотрению кассационной жалобы.

Проверив в пределах доводов кассационной жалобы и возражений на жалобу судебные акты на предмет правильности применения судами первой и апелляционной инстанций норм материального права и норм процессуального права, соответствия выводов судов обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам, заслушав пояснения явившихся в судебное заседание представителей, суд кассационной инстанции приходит к следующему.

Как усматривается из материалов дела и установлено судами, обществом подана заявка на участие в аукционе в электронной форме (номер закупки № 32110148000), участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку спецодежды, извещение о проведении которого размещено на сайте Единой информационной системы (ЕИС) в сфере закупок.

Из извещения следует, что заказчиком закупки является конструкторское бюро, наименование и адрес электронной торговой площадки (ЭТП) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: акционерное общество «Агентство по государственному заказу Республики Татарстан» в сети «Интернет» по адресу: www.zakazrf.ru; документация о закупке официально размещена в открытом источнике и доступна для ознакомления в форме электронного документа по адресу ЕИС в сети «Интернет» для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц (www.zakupki.gov.ru). Начальная (максимальная) цена договора составляет 7 456 719,43 руб. (т.1 л.д.17)ё.

Протоколом закупочной комиссии № 500/А от 13.05.2021 победителем закупки признано общество (заявка № 236476), предложившее наименьшую цену – 4 526 085,20 руб. с учетом НДС. Решением комиссии цена договора определена в 3 847 172,42 руб. (снижена на 15%) со ссылкой на условия документации и постановление 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 Правительства РФ № 925), так как в Техническом предложении общество не указало, что страной происхождения товара является Россия (т.1 л.д.123).

Общество не подписало договор на указанную сумму и обратилось в УФАС с жалобой на неправомерные действия заказчика, комиссии по осуществлению закупок при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку спецодежды, ссылаясь на нарушение заказчиком пункта 3.4.9 Документации о закупке и Положения о закупке и неправомерное снижение цены договора на 15% от предложенной обществом.

В жалобе общество указало, что его заявка сформирована в виде заполнения электронных форм на сайте ЭТП <http://223etp.zakazrf.ru/> с приложением отдельных документов в соответствии с требованиями документации о закупке, страна происхождения товара зафиксирована с помощью функционала ЭТП в разделе «основные сведения», в котором общество подтвердило, что поставляет товар российского происхождения.

По итогам рассмотрения жалобы общества УФАС приняло решение от 15.06.2021 по делу № 071/07/3-490/2021, которым жалоба общества признана необоснованной. Свое решение управление мотивировало тем, что согласно разделу 4.5 Документации о закупке участник закупки должен подготовить заявку в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7 документации, предоставив полный комплект документов согласно перечню, определенному в приложении № 2 к информационной карте. Но в «Техническом предложении» (форма 2), раздел 7.2, общество не указало страну происхождения товара. В соответствии с пунктом 4.10.6 Документации о закупке отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения товара не является основанием для отклонения заявки, такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Не соглашаясь с решением управления, полагая, что оно нарушает его права и законные интересы в сфере предпринимательской деятельности, общество обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Установив, что общество не указало в «Техническом предложении» (форма 2) страну происхождения требуемых к поставке товаров и, придя к выводу, что подача заявки в виде заполнения специальных электронных форм на ЭТП Документацией о закупке не предусмотрена, суд первой инстанции отказал обществу в удовлетворении его заявления.

Апелляционный суд согласился с выводами суда первой инстанции.

Суд кассационной инстанции не может согласиться с принятыми судебными актами, так как выводы судов противоречат обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам.

В соответствии с частью 4 статьи 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые

приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Судами установлено, что спорная закупка проводилась в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Закупочная деятельность конструкторского бюро регламентирована Единым Положением о закупке Государственной корпорации «РОСТЕХ» (т.3 л.д.33), утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупке).

Спорная закупка проводилась на основании Документации о закупке по аукциону в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку спецодежды, утвержденной председателем закупочной комиссии (т.1 л.д.19, далее – Документация о закупке), в соответствии с «Регламентом организации и проведения закупочных процедур в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденным генеральным директором акционерного общества «Агентство по государственному Заказу Республики Татарстан» (т.2 л.д.13, далее – Регламент закупочных процедур).

Частями 9,10 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке, которая размещается в ЕИС вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе **частью 10 статьи 4** настоящего Федерального закона. Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В силу частей 1, 3 статьи 3.3 названного Закона при осуществлении конкурентной закупки в электронной форме подача участниками конкурентной закупки заявок на участие в конкурентной закупке в электронной форме, окончательных предложений обеспечиваются оператором электронной площадки на электронной площадке. Участнику конкурентной закупки в электронной форме для участия в конкурентной закупке в электронной форме необходимо получить аккредитацию на электронной площадке в порядке, установленном оператором электронной площадки.

Согласно части 1 статьи 3.4 Закона конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с **пунктом 2 части 8 статьи 3** настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в соответствии со **статьями 3.2 и 3.3** настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Частью 19.6 статьи 3.4 Закона о закупках предусмотрено, что заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные [пунктом 10 части 19.1](#) настоящей статьи. Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные [пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1](#) настоящей статьи. При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в аукционе в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с [частью 19.1](#) настоящей статьи.

В соответствии с [пунктом 12 части 19.1](#) в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления информации и документов, в том числе наименование страны происхождения поставляемого товара, документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с [пунктом 1 части 8 статьи 3](#) настоящего Федерального закона.

Согласно [пункту 3.4.8](#) Документации о закупке подача заявок производится посредством функционала ЭТП в виде электронного документа, удостоверенного электронной подписью.

В разделе 14 Регламента закупочных процедур прописана процедура подачи заявки на участие в аукционе в электронной форме: электронная площадка обеспечивает для аккредитованных участников функционал по подаче заявок на участие в аукционе. Для участия в аукционе аккредитованный участник закупки входит в закрытую часть электронной площадки, используя свою электронную подпись. Пользователю участника закупки в личном кабинете на электронной площадке доступна возможность работы с карточкой заявки на участие в аукционе. Пользователю участника закупки без электронной подписи доступна возможность формирования, сохранения и редактирования указанной карточки. Уполномоченному пользователю участника закупки с электронной подписью доступна возможность формирования, сохранения, редактирования и отправления указанной карточки (подача заявки).

В силу [пунктов 14.11, 14.12, 14.12](#) Регламента заявка на участие в аукционе состоит из двух частей. Первая часть заявки должна содержать описание поставляемого товара, который является предметом аукциона в соответствии с требованиями документации об аукционе; вторая часть заявки должна содержать сведения о данном участнике аукциона, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям, о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара и об иных условиях исполнения договора.

[Пунктом 14.29](#) Регламента предусмотрено, что по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе в реестр заявок аукциона включаются сведения и документы из реестра участников закупки, аккредитованных на электронной площадке, актуальные на дату и время окончания срока подачи заявок. При направлении второй части заявок такие сведения из реестра направляются на рассмотрение заказчику.

Как видно из материалов дела общество на ЭТП ZakazRF223 заполнило карточку заявки на участие в аукционе, прикрепив к карточке документы, требуемые документацией о закупке, в том числе «Техническое предложение» (форма 2). В документе «Техническое предложение» страна происхождения товара не была указана, но в разделе карточки «основные сведения» в графе «поставка

товара российского происхождения, выполнение работ, оказание услуг российскими лицами» общество указало «да» (т.1 л.д.16).

Отказывая в удовлетворении требования общества, суд свой вывод мотивировал тем, что в поданной заявке общество не указало страну происхождения товара, которая в соответствии с положениями разделов 4.5, 7 Документации о закупке должна быть указана в форме «Техническое предложение» напротив указанного в этой форме конкретного товара, указание страны происхождения товара в электронной форме на ЭТП документацией о закупке не предусмотрено.

Данный вывод суда противоречит требованиям Положения о закупке, Документации о закупке.

Пунктом 12.6.13 Положения о закупке установлено, что цена заявки и иные условия закупки, указанные участниками процедуры закупки в специальных электронных формах на ЭТП, имеют преимущество перед сведениями, указанными в загруженных на ЭТП электронных документах.

Аналогичное положение содержит и пункт 3.4.9 Документации о закупке.

В силу пункта 4.10.5 Документации о закупке участник закупки обязан указать (задекларировать) в заявке наименование страны происхождения поставляемых товаров.

Электронная форма заявки на ЭТП в разделе «основные сведения» содержит такую графу как «поставка товара российского происхождения». Эту графу общество заполнило, указав «да».

Суды не дали оценки Положению о закупке в части пункта 12.6.13, пункту 3.4.9 Документации о закупке, положениям Регламента закупочных процедур, не исследовали заполненную обществом заявку в электронной форме на ЭТП и не дали оценки этому документу на предмет возможности определения страны происхождения товара согласно сведениям, указанным обществом в заявке.

Так как судами неполно исследованы обстоятельства дела и представленные в материалы дела доказательства, имеющие существенное значение для правильного разрешения спора, судебная коллегия приходит к выводу о необходимости судебных акты отменить, дело направить на новое рассмотрение в суд первой инстанции. При новом рассмотрении дела учесть отмеченные недостатки.

Руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 287, части 1 статьи 288, статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

П О С Т А Н О В И Л :

Решение Арбитражного суда Тульской области от 08.09.2021 и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.11.2021 по делу № А68-6328/2021 отменить, дело направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд Тульской области.

Постановление вступает в законную силу с момента его принятия и может быть обжаловано в Судебную коллегия Верховного Суда Российской Федерации в течение двух месяцев в порядке, предусмотренном статьей 291.1 АПК РФ.

Председательствующий судья
судьи

С.И. Смолко
Л.В. Леонова
Г.А. Стрегелева