

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ВОЛОГОДСКОЙ ОБЛАСТИ**

ул. Герцена, д. 1 «а», Вологда, 160000

Именем Российской Федерации**Р Е Ш Е Н И Е**

15 февраля 2024 года

город Вологда

Дело № А13-15359/2023

Резолютивная часть решения объявлена 15 февраля 2024 года.

Полный текст решения изготовлен 15 февраля 2024 года.

Арбитражный суд Вологодской области в составе судьи Плахиной М.В. при ведении протокола секретарем судебного заседания Зуевой А.В., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению муниципального унитарного предприятия города Череповца «Электросеть» о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области от 12.10.2023 № 035/10/18.1-725/2023, с привлечением к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, общества с ограниченной ответственностью «СтройТех», при участии от предприятия Крюковой Н.Н. по доверенности от 18.12.2023, Горева Е.В. по доверенности от 13.02.2023, от Управления Смышляевой И.А. по доверенности от 09.11.2022,

у с т а н о в и л:

муниципальное унитарное предприятие города Череповца «Электросеть» (далее – предприятие, МУП г. Череповца «Электросеть») обратилось в Арбитражный суд Вологодской области с заявлением о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление, УФАС) от 12.10.2023 № 035/10/18.1-725/2023.

Определением суда от 16 января 2024 года к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено общество с ограниченной ответственностью «СтройТех» (далее – общество).

Общество извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения спора, в предварительное судебное заседание представителей не направило.

В соответствии с частью 4 статьи 137 АПК РФ, с учетом мнения представителей предприятия, Управления, 15 февраля 2024 года суд завершил

код для идентификации:

предварительное судебное заседание и открыл судебное разбирательство в первой инстанции.

Дело рассмотрено в порядке статьи 156 АПК РФ в отсутствие представителей третьего лица.

В обоснование требований предприятие в заявлении и его представители в судебном заседании указали на неправомерность принятия жалобы общества к рассмотрению, поскольку заявку на участие в закупке общество не подавало, доводов об отсутствии возможности подать заявку не заявляло, доказательств нарушения со стороны заявителя порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, не представило. Полагают, что дополнение к жалобе не подлежало рассмотрению антимонопольным органом, как поданное с нарушением требований части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135-ФЗ). Сослались на то, что поскольку договор заключен не был, закупка признана несостоявшейся, предприятие не могло нарушить пункт 14(3) Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Положение № 1352).

Управление в отзыве на заявление и его представитель в судебном заседании заявленные требования отклонили, считают решение законным и обоснованным.

Общество в письменных пояснениях просило в удовлетворении требований отказать.

Исследовав письменные доказательства по делу, заслушав объяснения представителей заявителя, Управления, суд считает, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, 20.09.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок предприятием опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по устройству труб ПНД методом горизонтально направленного бурения (рамочный) в г. Череповце (номер извещения 32312778799).

04 октября 2023 года в Управление поступила жалоба на действия МУП г. Череповца «Электросеть» при проведении аукциона (номер извещения 32312778799).

По результатам рассмотрения жалобы УФАС принято решение от 12.10.2023 № 035/10/18.1-725/2023, которым МУП г. Череповца «Электросеть» как заказчик признано нарушившим часть 1 статьи 3, часть 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ, Закон о закупках), пункт 14(3) Положения № 1352.

Предприятие, полагая, что решение Управления не соответствует требованиям закона и нарушает права и законные интересы заявителя, обратилось в арбитражный суд с требованиями о признании его недействительным.

В силу части 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Для признания ненормативного акта недействительным, решения и действия (бездействия) незаконными необходимо наличие одновременно двух условий: несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту и нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности, что также отражено в пункте 6 совместного постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Согласно части 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.

В соответствии с частью 5 статьи 200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения,

совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Согласно частям 2, 3 статьи 201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными. В случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Статьей 65 АПК РФ установлено, что каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

В силу части 1 статьи 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом № 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Из части 2 той же статьи следует, что 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.

Из приведенных нормативных положений следует, что жалоба на положения документации о закупке, направленная до окончания срока подачи заявок на участие в закупке лицом, не подававшим заявку на участие в ней, подлежит рассмотрению антимонопольной службой, если нарушаются либо могут быть нарушены права и законные интересы такого лица (потенциального участника).

Согласно доводу жалобы заказчиком в документации ненадлежащим образом установлен срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, в случае его заключения по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства.

Поскольку общество является микропредприятием и возможность его участия в закупке и намерение подачи заявки зависели в том числе от условий документации к закупке, опубликованной при ее объявлении, следовательно, УФАС правомерно рассмотрело поступившую жалобу. Судом не установлено, что антимонопольный орган вышел за пределы доводов жалобы при ее рассмотрении. Дополнительные пояснения общества к жалобе, вопреки возражениям заявителя, самостоятельной жалобой не являются, доводы заявителя в указанной части подлежат отклонению.

Согласно статье 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

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 (часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ; далее - положение о закупке).

МУП г. Череповца «Электросеть» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупке товаров, работ, услуг для МУП «Электросеть».

В силу части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 (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 настоящего Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Пунктами 6, 16 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги, иные сведения, определенные положением о закупке.

Частью 5.3 статьи 3 Закона о закупках установлено, что срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен

законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

При установлении заказчиком сроков оплаты, отличных от сроков оплаты, предусмотренных частью 5.3 настоящей статьи, в положение о закупке включаются конкретные сроки оплаты и (или) порядок определения таких сроков, а также устанавливается перечень товаров, работ, услуг, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты (часть 5.4 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Согласно пункту 3 части 8 статьи 3 Закона № 223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками.

Такие особенности регламентированы Положением № 1352.

В соответствии с пунктом 4 Положения № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом № 223-ФЗ, торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 14(3) Положения № 1352 предусмотрено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

В соответствии с пунктом 1.9.1 Положения о закупке участником закупки может выступать 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; 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 настоящим Положением о закупке.

Согласно пункту 9.1.1 Положения о закупке заказчик осуществляет закупки у СМСП в соответствии с настоящим Положением с учетом требований постановления Правительства № 1352.

Закупки у СМСП осуществляются путем проведения исключительно конкурентных закупок в электронной форме способами, указанными в пункте 1.3.2 Положения о закупке. Их участниками могут быть:

- 1) любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в том числе СМСП;
- 2) только СМСП;
- 3) лица, в отношении которых документацией о закупке установлено требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа СМСП (пункт 9.1.2 Положения о закупке).

Пунктом 9.1.7 Положения о закупке предусмотрено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом 1 пункта 9.1.2 Положения заказчик:

1) устанавливает в документации о закупке требование о том, что СМСП – участники такой закупки должны включить в состав заявки сведения из реестра СМСП, содержащие информацию об участнике закупки, или декларацию о его соответствии критериям отнесения к СМСП, указанным в статье 4 Закона № 209-ФЗ, по предусмотренной в документации о закупке форме, если в реестре СМСП отсутствуют сведения об участнике, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом согласно части 3 статьи 4 Закона № 209-ФЗ;

2) проводит при заключении договора с участником такой закупки из числа СМСП проверку его соответствия критериям, установленным статьей 4 Закона № 209-ФЗ, на основании сведений из реестра СМСП (при необходимости).

Пунктом 1.11.19 Положения о закупке предусмотрено, что срок оплаты поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен соответствовать части 5.4 статьи 3 Закона о закупках, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства.

Из пункта 1.11.20 Положения о закупке следует, что срок оплаты поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги должен составлять не более 90 (девяносто) календарных дней с даты приемки поставленного товара, в случае, если закупке присвоен код ОКПД 2 43.12.11.160.

Договор по результатам закупки у СМСП заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, извещением, документацией о закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор (пункт 9.1.12 Положения о закупке).

Как следует из пункта 1 раздела II «Документация. Информационная карта» аукционной документации особенности участия в закупке субъектов МСП не установлены. В пункте 14 отражено, что оплата выполненных работ осуществляется путем безналичного расчета на расчетный счет поставщика, на основании выставленного счета, счета-фактуры, УПД или товарно-транспортной накладной в течение 90 (девяносто) календарных дней с даты подписания заказчиком документов о приемке. Пунктом 21 установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть предоставлены участником в составе заявки.

Пунктом 1.1 проекта договора установлено, что подрядчик по заявкам заказчика обязуется выполнить работы по устройству труб ПНД методом горизонтально направленного бурения (рамочный) в г. Череповце (далее – работы) на условиях, в порядке и в сроки, которые определены сторонами в договоре, а заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы.

Оплата фактически выполненных работ производится заказчиком в течение 90 (девяносто) календарных дней с даты фактического подписания заказчиком акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и предоставления заказчику исполнительной документации, на основании счет-фактуры (счета) подрядчика (пункт 4.5 проекта договора).

Окончательный расчет осуществляется в течение в течение 90 (девяносто) календарных дней, после предоставления заказчику исполнительной документации и подписания акта приема – передачи выполненных работ. До предоставления, в том числе проверки и подписания заказчиком исполнительной документации, работы считаются невыполненными (пункт 4.6 проекта договора).

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, судом установлено, что документация не содержит правило, предусмотренное пунктом 14(3) Положения № 1352, о том, что для субъектов малого и среднего предпринимательства срок оплаты по договору составляет не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора), а также информацию о необходимости включения участником закупки в состав заявки сведений из реестра СМСП, содержащих информацию об участнике закупки, или декларацию о его соответствии критериям отнесения к СМСП, предусмотренные пунктом 9.1.7 Положения о закупке.

Учитывая пункты 9.1.7, 9.1.12 Положения о закупке, исчерпывающий перечень случаев для изменения заказчиком условий договора, установленный пунктом 28 раздела II «Документация. Информационная карта» аукционной документации, а также положения статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его

заклучения, суд приходит к выводу, что действия заказчика, ненадлежащим образом установившего срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, в случае его заключения по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, противоречат части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункту 14(3) Положения № 1352, поскольку возможность участия в закупке и подача заявки зависят в том числе от условий закупочной документации, опубликованной при размещении извещения о проведении закупки.

Оценив в порядке статей 65, 67, 68, 71 АПК РФ установленные по делу фактические обстоятельства, представленные по делу доказательства, суд приходит к выводу о том, что оспариваемое решение антимонопольного органа соответствует действующему законодательству, не нарушает права и законные интересы заявителя, в связи с чем требования предприятия удовлетворению не подлежат.

В связи с отказом в удовлетворении предъявленных требований, расходы по уплате госпошлины в размере 3000 руб. на основании статьи 110 АПК РФ не подлежат взысканию.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Вологодской области

р е ш и л:

в удовлетворении требований муниципального унитарного предприятия города Череповца «Электросеть» о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области от 12.10.2023 № 035/10/18.1-725/2023 отказать.

Решение суда может быть обжаловано в Четырнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца после его принятия.

Судья

М.В. Плахина

Электронная подпись действительна. Данные ЭП: Удостоверяющий центр Казначейство России Дата 22.05.2023 10:51:00 Кому выдана Плахина Мария Валерьевна
