

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1250/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии:

от <...> (по доверенности от 01.04.2019 № 01),

от ГБУК «МДТ им. А.С. Пушкина» - <...> (по доверенности от 10.04.2019 № П-10-04/19), <...> (по доверенности от 10.04.2019 № П-09-04/19),

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель, Индивидуальный предприниматель) на действия ГБУК «МДТ им. А.С. Пушкина» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обслуживанию мероприятий, проводимых театром или проходящих на площадках театра (реестровый № 31907631583) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно отклонил его заявку.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Заказчиком 25.03.2019 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 29.03.2019 (далее — Протокол) заявку Заявителя отклонили на основании несоответствия по содержанию и оформлению. Согласно п. 3.2.9 Аукционной документации вторая часть заявки должна содержать надлежащим образом заверенную копию выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), полученную не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении электронного аукциона. В составе заявки отсутствует указанный выше документ.

Также вторая часть заявки должна содержать решение об одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки остановлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. В случае если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной (пп. 3.2.9.5).

В составе заявки отсутствует такое решение, нет сведений о том, что данная сделка не является для участника крупной.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

На заседании Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя представлена копия выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 07.12.2018.

Данная выписка была сформирована с использованием сервиса «Сведения о государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских фермерских хозяйств», размещенного на официальном сайте ФНС России в сети Интернет по адресу: [www.egrul.nalog.ru](http://www.egrul.nalog.ru) (далее — Сервис). Документ был заверен печатью Заявителя.

Как указывает Заказчик, данный документ не мог быть принят в качестве исполнения Заявителем требования, предусмотренного Аукционной документацией, так как не содержал подписи должностного лица налогового органа и печати, либо ЭЦП.

Между тем, при рассмотрении жалобы Заявителя Комиссия исходила, прежде всего, из следующего.

Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ 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).

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, антимонопольный орган исходит из того, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Отклонение заявки участника на основании представления им выписки из ЕГРИП в виде отсканированной копии и заверенной печатью Заявителя, противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

Действующим налоговым законодательством и законодательством о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей предусмотрен порядок получения соответствующей выписки с официального сайта налоговой службы любым заинтересованным лицом.

Наличие той или иной информации в открытых источниках в принципе исключает необходимость представления выписки из ЕГРИП.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ), каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленной Заявителем выписки у Заказчика не имелось.

Заказчиком не доказано, что представленная Заявителем выписка являлась нелегитимной и содержала недостоверные сведения.

При этом ГБУК «МДТ им. А.С. Пушкина» не посчитало возможным самостоятельно обратиться к сайту Федеральной налоговой службы.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Комиссия пришла к выводу о том, что выписка из ЕГРИП, полученная с использованием Сервиса в электронном виде, исходит от уполномоченного государственного органа, что свидетельствует о достоверности и легитимности содержащихся в ней сведений.

В рассматриваемом случае Заявитель действовал добросовестно, учитывая обычаи делового оборота, и ожидал встречного добросовестного поведения со стороны Заказчика.

Между тем, Заказчик посчитал возможным лишить Заявителя права полноценно участвовать в Аукционе на основании непредставления документа в соответствии с Аукционной документацией, однако размещенного в свободном доступе в сети «Интернет».

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заявителя нарушений требований Аукционной документации и считает неправомерным вышеуказанное отклонение заявки Индивидуального предпринимателя на основании, указанном в Итоговом протоколе.

При этом указанное основание являлось не единственным основанием для отклонения заявки Заявителя.

Также Заявку Индивидуального предпринимателя отклонили за непредставление

решения об одобрении крупной сделки.

Согласно ст. 11 Налогового кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 146-ФЗ индивидуальные предприниматели это физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств.

Законодательством Российской Федерации не установлено требование о необходимости наличия решения об одобрении или о совершении крупной сделки для индивидуальных предпринимателей.

Таким образом, понятие крупная сделка применимо только к юридическим лицам.

Доводы Заказчика о том, что в Положении о закупках не указано, что представление решения об одобрении крупной сделки относится только к юридическим лицам отклоняются Комиссией.

Учитывая, что предоставление документов имеет своей целью подтверждение соответствия требованиям Заказчика и согласие на выполнение услуг под определенными условиями, Заказчик должен действовать таким образом, чтобы избегать формального подхода при оценке заявок.

Формализм при оценке заявок, когда документы отклоняются только по тому основанию, что не соответствуют определенной форме, противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, Комиссия исходит из того, в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Отклонение же заявки участника по основаниям представления им обозначенных документов, но не устроивших Заказчика по формальным причинам, а также непредставления документов, которые в силу объективных причин не могут быть представлены участником, явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

При таких обстоятельствах у Заказчика отсутствуют правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

С учетом указанного принципа Заказчик не должен подвергать сомнению подлинность представленных участниками Закупки документов и сведений. При этом в случае возникновения сомнений Заказчик должен направить соответствующие запросы информации, а не отклонять заявку участника без достаточных на то оснований.

Указанные основания для отклонения заявки оцениваются Комиссией критически, как сугубо формальные, не соответствующие основной цели проведения закупок - удовлетворении потребности заказчика путем выбора наилучшего предложения на конкурентной основе.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В этой связи Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу <...> (ИНН: 504109553413, ОГРНИП: 317505300051486) на действия ГБУК «МДТ им. А.С. Пушкина» (ИНН: 7703035553, ОГРН: 1027739449341) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-1250/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1250/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУК «МДТ им. А.С. Пушкина» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обслуживанию мероприятий, проводимых театром или проходящих на площадках театра (реестровый № 31907631583) устранить допущенные нарушения, а именно:

1. Заказчику отменить протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 29.03.2019, составленный в ходе проведения конкурентной процедуры.
2. Заказчику рассмотреть поданные заявки на участие в Аукционе с учетом решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1250/2019.
3. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
4. Заказчику завершить процедуру с учетом решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1250/2019.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 10.06.2019.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 12.06.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.