РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2373/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

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

рассмотрев жалобу ООО «ПродвигаеФФ.ру» (далее также — Заявитель, Общество) на действия МГОМЗ (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке интернет-магазина МГОМЗ (реестровый № 31907823618) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

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 Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

В соответствии с частью 1 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 14.05.2019 Обществу было отказано в допуске к дальнейшему участию в Конкурсе со следующей формулировкой: «предоставленная выписка из единого государственного реестра юридических лиц не соответствует требованиям подпункта 15.1.3 статьи 15 «Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МГОМЗ» и пункта 24.34 документации о закупке. Участником, в составе заявки представлен документ, который не является оригиналом или заверенной в нотариальном порядке копией Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц».

Не согласившись с решением комиссии Заказчика, Заявитель обратился с жалобой в антимонопольный орган.

Согласно подпункту 3 пункта 24.34 Конкурсной документации заявка на участие должна содержать полученную не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении процедуры закупки выписку из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц) либо выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении процедуры закупки.

Представитель Заказчика пояснил, что в аккредитационных документах представлена информационная выписка из ЕГРЮЛ без подписи и печати, в том числе электронной.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что действующим законодательством Российской Федерации предусмотрен порядок получения соответствующей выписки с официального сайта налоговой службы любым заинтересованным лицом.

Наличие той или иной информации в открытых источниках с учетом предусмотренного Законом о закупках принципа расширения круга участников закупочных процедур в принципе исключает необходимость предоставления выписки из ЕГРЮЛ/ЕГРИП.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений, каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленной Заявителем в составе заявки выписки у Заказчика не имелось.

Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 15.01.2015 № 5н утвержден соответствующий регламент по предоставлению сведений и документов, содержащихся в ЕГРЮЛ и ЕГРИП.

Разделом II Регламента № 5н утвержден Стандарт предоставления государственной услуги. В силу пункта 17 регламента № 5н результатом предоставления государственной услуги являются, в том числе:

выписка из ЕГРЮЛ/ЕГРИП;

выписка в электронном виде о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе (в случае предоставления сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в электронном виде с использованием Интернет-сервиса, размещенного на сайте ФНС России).

Таким образом, любое лицо вправе получить выписку из ЕГРЮЛ в налоговом органе на бумажном носителе, а также в электронной форме.

В соответствии с пунктом 92 Регламента № 5н предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в электронном виде осуществляется: с использованием Интернет-технологий — посредством установления доступа к разделу официального сайта ФНС России, на котором содержатся сведения из ЕГРЮЛ/ЕГРИП; с использованием Интернет-сервиса — в виде выписки о юридическом лице или индивидуальном предпринимателе (о самом себе).

Согласно пункту 107 Регламента № 5н в случае, если при проведении проверки, указанной в пункте 105 указанного регламента, не выявлено оснований, предусмотренных пунктом 31 регламента, осуществляется формирование выписки в электронном виде с электронной подписью. В соответствии с пунктом 108 регламента
№ 5н предоставление выписки с использованием Интернет-сервиса в электронном виде осуществляется путем предоставления заявителю ссылки для скачивания выписки, упомянутой в пункте 107 регламента. Выписка предоставляется заявителю непосредственно при переходе по указанной ссылке. Таким образом, на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» доступно получение выписки из ЕГРЮЛ.

В соответствии с частью 8 статьи 6 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и приказом Минфина России от 05.12.2013 № 115н «Об утверждении состава сведений о государственной регистрации юридического лица, крестьянского (фермерского) хозяйства, физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, подлежащих размещению на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети Интернет, и порядка их размещения» сведения размещаются на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети Интернет с указанием даты и государственного регистрационного номера записи, которой такие сведения внесены в ЕГРЮЛ/ЕГРИП. Таким образом, Заказчик имел объективную возможность самостоятельно обратиться к сайту ФНС России в сети Интернет по адресам http://service.nalog.ru/vyp и https://egrul.nalog.ru/.

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 допускается 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, допустимы ли пределы, в которых Заказчик осуществляет свои полномочия, имеют ли место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Оценивая доводы заявителя, Комиссия отмечает, что в свете всеобщей компьютеризации предоставление участниками как гражданских, так и публичных правоотношений сведений из ЕГРЮЛ, полученных путем обращения к официальному сайту ФНС России в сети «Интернет», в полной мере отвечает обычаям делового оборота (статья 5 ГК РФ).

Кроме того, как отмечено в постановлении Пленума ВС РФ от 23.06.2015 «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, содействующей ей, в том числе в получении необходимой информации.

Ссылка Заказчика на отсутствие у бумажной формы выписки из ЕГРЮЛ юридической силы ввиду его несоответствия нормам законодательства о нотариате, нотариально заверенная копия подлежит отклонению, так как документ, представленный в составе заявки, получен с официального сайта налогового органа и размещен в открытом доступе в сети «Интернет». Заверение нотариусом гражданско-правовой сделки не может по аналогии применяться к рассматриваемым правоотношениям, специфика получения выписки из ЕГРЮЛ/ЕГРП с официального сайта ФНС России не позволяет применять к таким выпискам требования, предъявляемые к копиям документов, воспроизводящим оригиналы.

Таким образом, Комиссией установлено, что представленная в составе заявки Заявителя выписка из ЕГРЮЛ, полученная с использованием официального сервиса в электронном виде, исходит от уполномоченного государственного органа, что свидетельствует о достоверности и легитимности содержащихся в ней сведений.

Отклонение заявки участника на основании предоставления им выписки из ЕГРЮЛ, не заверенной нотариусом, противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

Принимая во внимание совокупность указанных обстоятельств, Комиссия признает жалобу Заявителя на неправомерный отказ в допуске к участию в Конкурсе обоснованной.

Кроме того Комиссия установила, что Заказчик признал Конкурс несостоявшимся ввиду отсутствия допущенных заявок к участию в закупочной процедуре и принял решение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по разработке интернет-магазина МГОМЗ с реестровым № 31907898991.

Согласно протоколу от 14.05.2019 рассмотрения заявок на участие в процедуре № **31907823618** Заказчик отклонил все заявки с аналогичным обоснованием.

Исходя из протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре № **31907898991** от 30.05.2019 Заказчик отказал в допуске одной заявке из восьми по причине предоставления документа, который не является надлежащим образом заверенной копией выписки из ЕГРЮЛ.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу, что нарушения со стороны Заказчика пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в неправомерном отказе в допуске заявкам участников закупки по причине несоответствия представленной выписки из ЕГРЮЛ требованиям документации о закупке, носят системный характер.

Комиссия также критически оценивает доводы представителя Заказчика об обязательности установления требования к участникам процедуры относительно представления выписки из ЕГРЮЛ в силу норм Положения о закупках ввиду следующего.

Пунктом 15.1.3 Положения о закупках установлено, что Заказчиком **может** устанавливаться обязательное требование к составу заявки на участие в закупке о представлении надлежащим образом заверенной копии выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц), выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), полученной не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки, копии действующего документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки.

Таким образом, Заказчик Положением о закупках предусмотрел для себя только **возможность** установления такого требования в документации о закупке.

Учитывая данное обстоятельство, Комиссия решила выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Конкурсную документацию, при этом аннулировать закупочную процедуру с реестровым № 31907898991.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПродвигаеФФ.ру» (ИНН: 7734650100, ОГРН: 1117746033096) на действия МГОМЗ (ИНН: 7724093531, ОГРН: 1027700189087) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 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.