

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12900/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ЯГА Технолоджи» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Электросетьсервис ЕНЭС» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку запасной части для спектрометра Nicolet iS 10 для нужд АО «Электросетьсервис ЕНЭС» (реестровый № 32009300290, далее — Закупка) 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, мотивированная несогласием с отклонением его заявки от участия в Закупке.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на 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, ЕИС).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению

к участникам закупки.

Согласно протоколу заочного заседания Закупочной комиссии по подведению итогов Закупки от 28.07.2020 № 308-1 заявка Общества признана несоответствующей требованиям Закупочной документации, поскольку не представлена копия сертификата ЭЦП, предусмотренная подпунктом (г) пункта 2.3 Закупочной документации.

В соответствии с подпунктом (г) пункта 2.3 Закупочной документации в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав заявки заверенную участником копию сертификата ЭЦП, выданного лицу, имеющему право в соответствии с законодательством Российской Федерации действовать от лица Участника закупки без доверенности (с приложением копии документов о назначении руководителя) или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности (в этом случае копия доверенности предоставляется дополнительно).

Заказчик ссылается на наличие у него права самостоятельно определять порядок проведения закупок в соответствии с нормами Закона о закупках.

Оценивая доводы Заказчика, следует отметить, что в свете всеобщей компьютеризации предоставление участниками как гражданских, так и публичных правоотношений сведений в форме электронного документа с усиленной квалифицированной электронной подписью, в полной мере отвечает обычаям делового оборота (статья 5 ГК РФ).

Отклонение же заявки участника на основании наличия подписанной Заявителем заявки усиленной квалифицированной электронной подписью без предоставления бумажной версии либо скана сертификата этой подписи, по мнению Комиссии, явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

В силу частей 1, 2, 3 статьи 6 Закона об электронной подписи информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях в соответствии с законодательством Российской Федерации, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе. Информация в электронной форме, подписанная простой электронной подписью или неквалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, в случаях, установленных федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия.

Нормативные правовые акты и соглашения между участниками электронного взаимодействия, устанавливающие случаи признания электронных документов, подписанных неквалифицированной электронной подписью, равнозначными документам на бумажных носителях, подписанным собственноручной подписью, должны предусматривать порядок проверки электронной подписи.

Если в соответствии с федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или обычаем делового оборота документ должен быть заверен печатью, электронный документ, подписанный усиленной электронной подписью и признаваемый равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, признается равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью и заверенному печатью.

В соответствии с пунктами 3.6-3.10, 3.13 Регламента электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» Электронный документ может быть подписан только ЭЦП, сертификат которой зарегистрирован Оператором при аккредитации Клиента ЭП или регистрации нового Пользователя Клиента ЭП.

Электронный документ, подписанный ЭЦП, имеет такую же юридическую силу, как и подписанный собственноручно документ на бумажном носителе, и влечет предусмотренные для такого документа правовые последствия, если электронный документ подписан ЭЦП лица, имеющего право подписи соответствующих документов, и в отношении такой ЭЦП соблюдены условия, установленные статьей 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

ЭЦП считается принадлежащей Клиенту ЭП, если владельцем сертификата ключа проверки является Пользователь Клиента ЭП (далее – ЭЦП Клиента ЭП).

Подписание документов и сведений в форме электронных документов ЭЦП Клиента ЭП означает, что такие документы и сведения подписаны от имени Клиента ЭП, подписаны уполномоченным лицом, а также означает подлинность и достоверность таких документов и сведений.

Информация в электронной форме признается электронным документом, подписанным ЭЦП, при соблюдении следующих условий: сертификат ключа проверки такой ЭЦП является квалифицированным; сертификат ключа проверки такой ЭЦП действителен на момент подписания электронного документа; имеется положительный результат проверки принадлежности владельцу сертификата ЭЦП, с помощью которой подписан электронный документ, и подтверждено отсутствие изменений, внесенных в этот документ после его подписания; имеется положительный результат проверки на то, что сертификат ключа проверки ЭЦП, которой подписан электронный документ, не отозван на момент проведения такой проверки.

Клиент ЭП признает и одобряет сделки, совершенные в результате обмена электронными документами, в том числе подписанными ЭЦП Клиента ЭП, и принимает на себя все права и обязанности по таким сделкам.

Таким образом, удостоверение сертификата электронной цифровой подписи осуществляется оператором электронной торговой площадки при регистрации на ЭТП и подаче заявки.

Кроме того, Комиссия отмечает, что указанное положение документации идет вразрез с применяемой процедурой проведения закупки, а именно особенностями осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства, указанных в ст. 3.3 Закона о закупках.

Так, в ч. 4 ст. 3.3 Закона о закупках предусмотрено, что обмен между участником конкурентной закупки в электронной форме, заказчиком и оператором электронной площадки информацией, связанной с осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов, в п. 5 указанной статьи — что электронные документы участника конкурентной закупки в электронной форме, заказчика, оператора электронной площадки должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника конкурентной закупки в электронной форме, заказчика, оператора электронной площадки.

В этой связи, учитывая данные нормы в совокупности, Заказчик должен ориентироваться на то, что к запрашиваемому Заказчиком сертификату необходимо обращаться только в том случае, если заявка участника подписана усиленной квалифицированной электронной подписью лица, не имеющего право действовать от имени соответственно участника конкурентной закупки в электронной форме.

В данном случае, согласно представленным заявкам, заявка Заявителя была подписана сертификатом генерального директора Общества, в печатной форме Заказчику доступен функционал, позволяющий проверить следующие сведения об ЭЦП:

- 1) Фамилия, имя и отчество;
- 2) Наименование компании;
- 3) Серийный номер и дата выдачи сертификата;
- 4) Дата, до которой сертификат действителен
- 5) Дата последнего изменения файла
- 6) Состояние подписи.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ), каких-либо оснований сомневаться в достоверности направленной Заявителем заявки с усиленной квалифицированной электронной подписью у Заказчика не имелось.

Даже в случае, если установление требования о представлении данного документа продиктовано необходимостью удостовериться в стабильности организации участника, а равно повысить легитимность заявки, необходимо ориентироваться на то, что генеральный директор, подписавший заявку, действует в интересах общества, пока не доказано обратное.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Таким образом, вывод Заявителя о том, что отклонение его заявки данным принципам не отвечало, правомерен и обоснован.

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.

В рассматриваемом случае Комиссия находит, что 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 Закупке на основании представления заявки, не устроившей Заказчика по причинам, только ему известным.

Вопреки доводам Заказчика, такие действия невозможно признать ни соответствующими общим принципам гражданского законодательства, ни требованиям Закона о закупках.

В рассматриваемом случае установлено нарушение прав конкретного участника, чья заявка необоснованно отклонена.

В этой связи действия Заказчика признаются нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Резюмируя изложенное и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЯГА Технолоджи» (ОГРН: 1125038000581, ИНН: 5038088564) на действия АО «Электросетьсервис ЕНЭС» (ОГРН: 1087746060676, ИНН: 7705825187) при проведении Закупки 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-12900/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2020 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 14.08.2020 по делу № 077/07/00-12900/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Электросетьсервис ЕНЭС» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку запасной части для спектрометра Nicolet iS 10 для нужд АО «Электросетьсервис ЕНЭС» (реестровый № 32009300290, далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протокол заочного заседания Закупочной комиссии по подведению итогов Закупки от 28.07.2020 № 308-1.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику провести рассмотрение поступивших заявок с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 14.08.2020 по делу № 077/07/00-12900/2020.
5. Оператору электронной торговой площадки — ООО «РТС-тендер», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания

Заказчиком.

6. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 21.09.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.09.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.