

Заказчик –

ПАО «ТГК-2»

e-mail: energy@tgc-2.ru

Заявитель –

ООО «Спектр»

e-mail:

Электронная торговая площадка –

АО «ЕЭТП»

e-mail: ko@roseltorg.ru

(для сведения)

**Решение по результатам рассмотрения жалобы
на нарушение порядка проведения закупки**

№ 076/10/18.1-16/2022

26 января 2021 года
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 31.01.2022 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е. В., члены Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Давыдова А. М., специалист-эксперт

Артамонов А. О.

с участие:

от ПАО «ТГК-2» - <...> (по доверенности),

от ООО «Спектр» - генерального директора Общества <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Спектр» (вх. № 137 от 12.01.2022) на действия (бездействие) заказчика - ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «Спектр» (вх. № 137 от 12.01.2022) на действия (бездействие) заказчика – ПАО «ТГК-2», при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей насоса 96ДП-4,5/23 для АТЭС ПАО «ТГК-2» (Извещение – 32110915814).

Обжалуемые действия (бездействие): неправомерное отклонение заявки ООО «Спектр» на участие в запросе предложений, формирование закупочной документации с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На заседании Комиссии 19.01.2022 представитель заказчика предоставил документы, запрошенные уведомлением от 17.01.2022 № 174/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласился.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссией установлено следующее.

07.12.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru ПАО «ТГК-2» размещено извещение № 32110915814 (далее – извещение) о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей насоса 96ДП-4,5/23 для АТЭС ПАО «ТГК-2» (далее – запрос предложений, закупка).

20.12.2021 закупочной комиссией заказчика были рассмотрены первые части заявок на участие в закупке, что подтверждается соответствующим протоколом от 20.12.2021 № 000273-0001/P-2021/2.

По результатам рассмотрения первых частей заявок к дальнейшему участию в процедуре запроса предложений допущены три участника, в том числе ООО «Спектр».

28.12.2021 закупочной комиссией заказчика были рассмотрены вторые части заявок и ценовые предложения участников закупки, что подтверждается соответствующим протоколом от 28.12.2021 № 000273-0001/P-2021/2.

Согласно подпункту «б» пункта 4.9.6 документации по результатам рассмотрения вторых частей заявок закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки, в частности, в случае несоответствия заявки/участника требованиям, установленным документацией о закупке.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2.2.1.4 документации для подтверждения соответствия требованиям, указанным в пункте 2.1 раздела 2 настоящей документации о закупке, участник закупки в составе заявки на участие в закупке должен приложить, в частности, следующие документы:

- копию бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершённый финансовый год, с отметкой налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме и/или извещения о вводе сведений налоговым органом;

- в случае если участник предоставляет в налоговые органы упрощенную бухгалтерскую (финансовую) отчетность, ему необходимо предоставить в составе заявки копию данной отчетности с отметкой налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме и/или извещения о вводе сведений налоговым органом;

- вновь зарегистрированные участники, на момент подачи заявки не предоставлявшие в налоговые органы бухгалтерскую (финансовую) отчетность за завершённый финансовый год, предоставляют заверенную подписями руководителя и главного бухгалтера, а также печатью участника

(при наличии таковой) копию составленной в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности (за последний завершённый квартал).

В соответствии с протоколом от 28.12.2021 № 000273-0001/P-2021/2 заявка ООО «Спектр» была отклонена по следующему основанию: «Согласно требованиям документации (подпункт «б» пункта 2.2.1.4) вновь зарегистрированные участники, на момент подачи заявки не предоставлявшие в налоговые органы бухгалтерскую (финансовую) отчетность за завершённый финансовый год, предоставляют заверенную подписями руководителя и главного бухгалтера, а также печатью участника (при наличии таковой) копию составленной в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности (за последний завершённый квартал). На момент участия последний завершённый квартал – третий (9 мес. 2021 г.), предоставлена отчетность за первое полугодие, что не соответствует требованиям документации».

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, принципом информационной открытости закупки, а также принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как отмечено заявителем в жалобе, ООО «Спектр» не является вновь зарегистрированным участником, так как Общество было включено в ЕГРЮЛ России 20.07.2020, и его первым налоговым периодом является 2020 год (с 20.07.2020 по 31.12.2020). В связи с этим ООО «Спектр» были представлены копии бухгалтерской отчетности за 2020 год и за первое полугодие 2021 года.

На основании вышеизложенного, заявитель полагает, что заказчик неправомерно отклонил заявку ООО «Спектр», так как, исходя из положений документации, у Общества отсутствует обязанность представлять промежуточную бухгалтерскую отчетность.

ПАО «ТГК-2» в письменных пояснениях, направленных в адрес Ярославского УФАС России (исх. № 0001/446-2022 от 19.01.2022), указало, что требование о предоставлении промежуточной бухгалтерской отчетности на заявителя не распространяется, а ООО «Спектр» было отказано в допуске к участию в закупке на основании того, что Общество, приложив к заявке копию бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершённый финансовый год, не представило отметку налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, квитанцию о приеме бухгалтерской отчетности и/или извещения о вводе соответствующих сведений налоговым органом.

Генеральный директор ООО «Спектр» на заседании Комиссии 19.01.2022 подтвердил, что квитанция о приеме бухгалтерской отчетности

действительно не была приложена к заявке на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 4.9.3 документации закупочная комиссия осуществляет рассмотрение вторых частей заявок на участие в закупке на предмет их соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, требованиям настоящей документации (раздел 2, раздел 3), а также в соответствии с критериями, указанными в «Таблице отборочных критериев», являющейся приложением №3 к настоящей документации, и определяет перечень участников, допускаемых к дальнейшему участию в закупке.

Подпункт «б» пункта 2.2.1.4 документации содержит требование о наличии в составе заявки копии бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний заверченный финансовый год с приложением документа, подтверждающего направление бухгалтерской отчетности в налоговый орган (отметка налогового органа о приеме, квитанция о приеме бухгалтерской отчетности, извещение о вводе соответствующих сведений налоговым органом).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 4.9.6 документации по результатам рассмотрения вторых частей заявок закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки, в частности, в случае несоответствия заявки/участника требованиям, установленным документацией о закупке.

Следовательно, руководствуясь требованиями документации, в частности, подпунктом «б» пункта 2.2.1.4, подпунктом «б» пункта 4.9.6 документации, заказчик правомерно отклонил заявку ООО «Спектр» на основании отсутствия в составе заявки на участие в закупке документа, подтверждающего направление бухгалтерской отчетности в налоговый орган, что свидетельствует об отсутствии нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что заказчик в протоколе от 28.12.2021 № 000273-0001/Р-2021/2 указал иное основание отклонения заявки ООО «Спектр», содержащееся в подпункте «б» пункта 2.2.1.4 документации, а именно непредставление Обществом как вновь зарегистрированным участником закупки промежуточной бухгалтерской отчетности, что свидетельствует о нарушении ПАО «ТГК-2» пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Исходя из содержания жалобы, а также пояснений генерального директора ООО «Спектр», заявитель также полагает, что предусмотренное документацией требование о представлении в составе заявки копии бухгалтерской отчетности в качестве основания допуска к участию в закупке (подпункт «б» пункта 2.2.1.4 документации) установлено заказчиком в нарушение положений Закона о закупках, так как данным нормативным правовым актом такая обязанность на субъекта малого и среднего предпринимательства не возлагается.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствие у участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника такой закупки, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период. Участник такой закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по данному заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства не принято.

ПАО «ТГК-2» отметило, что запрашиваемые в подпункте «б» пункта 2.2.1.4 документации документы позволяют заказчику проверить соответствие участника закупки требованиям подпункта «в» пункта 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

Как указывает заказчик, согласно позиции ФНС России, изложенной в соответствующих разъяснительных актах, налогоплательщик должен проявлять должную осмотрительность при выборе контрагентов и заключении договоров с ними, проводить проверку деятельности данных лиц для подтверждения реальности исполнения контрагентом своих обязанностей по договору. В такой ситуации положения Закона о закупках не могут быть истолкованы как нормы ограничительного характера по отношению к налогоплательщику применительно к проявлению им должной осмотрительности при заключении гражданско-правовых договоров.

Часть 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках устанавливает закрытый перечень информации и документов, требование о представлении которых заказчик вправе установить в документации о закупке.

Согласно части 19.2 Закона о закупках в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной

закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

Непредставление в составе заявки копии бухгалтерской отчетности является основанием для отклонения заявки участника закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 2.2.1.4, подпунктом «б» пункта 4.9.6 документации, следовательно, при решении вопроса о включении рассматриваемого требования в документацию заказчик должен был руководствоваться частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Согласно части 19.7 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать информацию и документы, предусмотренные частью 19.1 настоящей статьи, в случае установления заказчиком обязанности их представления.

Комиссией установлено, что в соответствии с подпунктом «в» пункта 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках единственным документом, требование о представлении которого заказчик может установить в документации для подтверждения отсутствия у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, является соответствующая декларация.

Согласно подпункту «а» пункта 2.2.1.4 документации участник закупки обязан включить в состав заявки декларацию соответствия участника требованиям настоящей документации по установленной в настоящей документации о закупке форме.

В соответствии с пунктом 8 формы № 13 «Декларация о соответствии участника закупки установленным требованиям», являющейся неотъемлемой частью документации, участник закупки подтверждает, в частности, отсутствие у него недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год, размер которых не превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности по последний отчетный период.

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «Спектр» на участие в закупке имеется рассматриваемая декларация.

В соответствии с пунктом 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации предполагается, что участник закупки при реализации своих прав действует добросовестно, следовательно, также предполагается, что, представив соответствующую декларацию, он действительно подтвердил отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

Право запрашивать дополнительную информацию и документы, подтверждающие отсутствие у участника закупки – субъекта малого и среднего предпринимательства, недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам, Законом о закупке, в частности, частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках не предусмотрено.

Наоборот, в силу части 19.3 Закона о закупках запрещается устанавливать в документации о закупке обязанность представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

По мнению Комиссии, закрытый перечень информации и документов, которые заказчик может потребовать в составе заявки и является примером государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации, цели и принципы которой установлены Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Довод ПАО «ТГК-2» о том, что сведения, содержащиеся в бухгалтерской отчетности, запрашиваются заказчиком в целях надлежащей проверки контрагента в соответствии с требованиями налогового законодательства и рекомендациями ФНС России, следует признать несостоятельным, так как реализация такого права/такой обязанности не должна нарушать запреты, прямо предусмотренные Законом о закупках.

Комиссия также учитывает, что в целях проверки контрагента заказчик мог получить необходимую ему информацию, обратившись к Государственному информационному ресурсу бухгалтерской (финансовой) отчетности по электронному адресу: <https://bo.nalog.ru>, в котором можно без ограничений ознакомиться с документами, составляющими бухгалтерскую отчетность.

Следовательно, предусмотренное подпунктом «б» пункта 2.2.1.4 документации требование о наличии в составе заявки участника закупки на участие в такой закупке документов бухгалтерской отчетности (копии бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний заверченный финансовый год, упрощенной/промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности с приложением документов, подтверждающих

направление бухгалтерской отчетности в налоговый орган) установлено неправомерно, что свидетельствует о нарушении ПАО «ТГК-2» части 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спектр» (вх. № 137 от 12.01.2022) на действия (бездействие) заказчика - ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151), при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей насоса 96ДП-4,5/23 для АТЭС ПАО «ТГК-2» (Извещение – 32110915814) обоснованной.

2. Признать ПАО «ТГК-2» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 3, часть 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках.

3. Выдать ПАО «ТГК-2» предписание об отмене настоящей закупки (Извещение – 32110915814).

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии

А. М. Давыдова

А. О. Артамонов