

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15170/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.11.2023

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ТД «Камапромкабель» <.....>, действующей на основании доверенности от 08.12.2022 № 45/КПК, <.....>, действующей на основании доверенности от 21.04.2019 № б/н, <.....>, действующей на основании доверенности от 18.07.2022 № б/н,

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Камапромкабель» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки кабельной продукции в рамках оказания услуг энергоснабжения для нужд филиала ПАО «Россети Московский регион» - Московские кабельные сети (реестровый № 32312834510) (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 при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках комиссия ограничена доводами жалобы.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с решением закупочной комиссии об отклонении заявки, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям, установленным в Закупочной документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался Единым стандартом закупок Публичного акционерного общества «Федеральная сетевая компания — Россети» (Положение о закупке), утвержденного решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604) (далее — Положение о закупке).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что 06.10.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «РАД» (<https://tender.lot-online.ru/>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки кабельной продукции в рамках оказания услуг энергоснабжения для нужд филиала ПАО «Россети Московский регион» - Московские кабельные сети (реестровый № 32312834510) (далее – запрос предложений, процедура).

Начальная цена - 7 645 248,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок — 06.10.2023

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 18.10.2023 в 12:00

Дата подведения итогов - 27.10.2023

Согласно протоколу заочного заседания Постоянно действующей закупочной комиссии (далее - Комиссия) по пересмотру ранее принятого решения от 25.10.2023 № МКС-614И заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям:

2.11.2.6. Заявка на участие в закупке должна соответствовать каждому из установленных настоящей Документацией требований.

Участник закупки не допускается Комиссией к дальнейшему участию в закупке в следующих случаях:

1) непредоставления требуемых согласно настоящей Документации документов (либо непредоставление разъяснений на дозапрос в случае его проведения в соответствии с п. 2.11.3 настоящей Документации), либо не подтверждается достоверность предоставленных на торгово-закупочную процедуру документов, в том числе о привлекаемых субподрядчиках/соисполнителях (в случае привлечения) или о предлагаемых товарах, работах, услугах;

25) несоответствия Заявки требованиям настоящей Документации, в том числе в части оформления Заявки на участие,

а именно:

Представлена копия справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей без печати подразделения ФНС (подп.13 п.4.2.1. Документации о закупке).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что заявка Заявителя отклонена по единственному основанию за отсутствие в представленной в составе заявки справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей печати ФНС.

На основании подпунктов 1, 25 пункта 2.11.2.6 Закупочной документации заявка на участие в закупке должна соответствовать каждому из установленных настоящей Документацией требований. Участник закупки не допускается Комиссией к дальнейшему участию в закупке в случаях непредоставления требуемых согласно настоящей Документации документов (либо непредоставление разъяснений на дозапрос в случае его проведения в соответствии с п. 2.11.3 настоящей Документации), либо не подтверждается достоверность предоставленных на торгово-закупочную процедуру документов, в том числе о привлекаемых субподрядчиках/соисполнителях (в случае привлечения) или о предлагаемых товарах, работах, услугах; несоответствия Заявки требованиям настоящей Документации, в том числе в части оформления Заявки на участие.

В соответствии с подпунктом 13 пункта 4.2.1 Закупочной документации в составе заявки Участник должен предоставить следующие обязательные документы, отсутствие которых влечет отклонение заявки Участника по основаниям, указанным в п. 2.11.2.6. настоящей Документации:

Копию справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей по актуальной форме, утвержденной приказом ФНС России (код по КНД 1120101), выданную соответствующими подразделениями ФНС не ранее чем за 3 месяца до срока окончания приема заявок. Справка может быть представлена в следующих формах:

- в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа в порядке, установленном законодательством РФ. При этом участник прикладывает архив, содержащий саму справку и файл, содержащий сведения о подписи;

- в форме электронного документа, выгруженного через ЭДО с нанесенными на

него сведениями о цифровой подписи налогового органа и о цифровой подписи Участника;

- в форме копии с круглой печатью соответствующего подразделения ФНС, выдавшего справку.

В случае наличия задолженности участник также должен предоставить справку в произвольной форме с указанием размера такой задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки.

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Закупочной документации в случае предоставления справки об отсутствии задолженности в бумажной форме такая справка в обязательном порядке заверяется печатью налогового органа.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки представлена справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов по состоянию на 02.10.2023 № 13456793 в соответствии с формой, утвержденной приложением № 1 к приказу ФНС России от 23.11.2022 № ЕД-7-8/1123@ (Код по КНД 1120101), выданная ИФНС по Ленинскому району г. Перми, подписанная собственноручной подписью руководителя (заместителя руководителя) налогового органа.

При этом в справке отсутствовала печать налогового органа.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что форма справки, утвержденная приказом ФНС России от 23.11.2022 г. №ЕД-7-8/1123@ не предусматривает печати налогового органа.

Более того, в составе поданной Заявителем заявки содержится письмо с пояснением данной причины отсутствия печати на указанной справке.

При этом Заявитель также отметил, что не имеет возможности влиять на ФНС.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что требования о необходимости проставления печати налогового органа установлены Приказом Федеральной налоговой службы от 8 июля 2019 г. № ММВ-7-19/343@ «Об утверждении административного регламента Федеральной налоговой службы по предоставлению государственной услуги по бесплатному информированию (в том числе в письменной форме) налогоплательщиков, плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов о действующих налогах, сборах и страховых взносах, законодательстве о налогах и сборах и принятых в соответствии с ним нормативных правовых актах, порядке исчисления и уплаты налогов, сборов и страховых взносов, правах и обязанностях налогоплательщиков, плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов, полномочиях налоговых органов и их должностных лиц, а также по приему налоговых деклараций (расчетов)» (далее — Административный регламент).

Так, в соответствии с пунктом 123 Административного регламента справка и приложение к ней (при наличии) в одном экземпляре распечатываются и подписываются руководителем (заместителем руководителя) налогового органа и заверяются печатью налогового органа.

Таким образом, из положений Административного регламента прямо следует о том, что справка налогового органа должна быть заверена печатью.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 2.7.5 Закупочной документации предоставление недостоверных документов, ложных сведений или подача Заявки, не отвечающей требованиям настоящей документации, является основанием для отклонения Заявки участника.

Между тем в Закупочной документации содержится требование о предоставлении участником справки в форме копии с круглой печатью соответствующего подразделения ФНС, выдавшего справку.

При этом Комиссия обращает внимание на то что, участник закупки несет ответственность за предоставление в составе заявки несоответствующих требованиям документов.

Комиссия также отмечает, что в силу пункта 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Так, Заявитель в жалобе указывает, им в составе заявки было приложено письмо с пояснением данной причины отсутствия печати на указанной справке.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что указанное письмо не является надлежащим доказательством, подтверждающим обоснованность отсутствия в справке печати налогового органа, поскольку данное письмо подписано Главным бухгалтером ООО «ТД «Камапромкабель» и соответственно не имеет правового и процессуального значения.

В свою очередь, Заявителем к жалобе не представлено действительных доказательств (писем ФНС России и т.д.), указывающих на отсутствие необходимости заверения справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей печатью налогового органа.

Таким образом, содержание жалобы в указанной части не подтверждает нарушение со стороны Заказчика действующего законодательства Российской Федерации о закупках.

Кроме того Комиссия отмечает, что в соответствии с приказом ФНС России от 29 декабря 2022 г. № ЕД-7-10/1289@ «Об утверждении Типовой инструкции по делопроизводству в управлении Федеральной налоговой службы по субъекту Российской Федерации и в межрегиональной инспекции Федеральной налоговой службы» печать заверяет подлинность подписи должностного лица на документах, удостоверяющих права лиц, фиксирующих факты, связанные с финансовыми средствами, а также на иных документах, предусматривающих заверение подписи печатью в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Перечень документов, подлежащих удостоверению гербовой печатью в ТНО, утверждается приказом ТНО.

Оттиск печати проставляется, не захватывая собственноручной подписи лица, подписавшего документ или на месте, обозначенном «МП» («Место печати»), если документ подготовлен на основе унифицированной формы (шаблона).

Таким образом, при отсутствии печати подпись должностного лица считается недействительной.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что данным конкретном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о предоставлении справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При этом, как было установлено Комиссией Управления, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в оспариваемой закупке было подано 4 заявки, 2 из которых допущены к дальнейшему участию, при этом по данному основанию отклонен только Заявитель, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и не противоречит

нормам действующего законодательства.

Вместе с тем Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТД «Камапромкабель» <.....> на действия ПАО «Россети Московский регион» <.....>) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 01.11.2023 № НП/46618/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.