

1. ЗАО «НПО Флейм»

188660, Ленинградская обл., пос.
Бугры, Гаражный проезд, д. 5

2. ПАО «Мосэнерго»

119526, Москва, пр-кт Вернадского, д.
101, к. 3

3. ООО «ГазНефтеторг.ру»

119334, Москва, ул. Вавилова, д. 5, к. 3,
оф. 218

РЕШЕНИЕ

**по делу № 1-00-1042/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

20 июня 2016 года г. Москва

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

Комиссия) в составе:

при участии:

ПАО «Мосэнерго»

ЗАО «НПО Флейм»

в присутствии третьих лиц:

ЗАО «АРКОР»

рассмотрев жалобу ЗАО «НПО Флейм» на действия заказчика - ПАО «Мосэнерго» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку арматуры высокого давления до ДУ65мм для нужд филиалов ПАО «Мосэнерго» (реестровый № 31603465512),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба ЗАО «НПО Флейм» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ПАО «Мосэнерго» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку арматуры высокого давления до ДУ65мм для нужд филиалов ПАО «Мосэнерго» (реестровый № 31603465512) (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки ЗАО «НПО Флейм».

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

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Мосэнерго» (далее - Положение о закупках).

24.03.2016 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки от 24.03.2016 дата окончания подачи заявок – 07.04.2016, дата и время рассмотрения и оценки заявок – 20.05.2016, дата подведения итогов — 20.05.2016.

Согласно Протоколу заседания Комиссии по подведению итогов запросов предложений на определение лучших условий поставки МТР от 26.05.2016 № 198МЭ комиссией принято решение об отклонении заявки ЗАО «НПО ФЛЕЙМ» (пос. Бугры) по причине: в нарушение п.2.3.1 документации о запросе предложений №1143/16, в составе заявки не представлены: справка об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов (код по КНД 1120101), полученная из налоговой инспекции, заверенная копия расчёта по начисленным и уплаченным страховым взносам (стр. №1 Формы-4 ФСС) с отметкой органа контроля.

В ходе заседания Комиссии установлено следующее.

Согласно подпункту 2.18.6 пункта 2.18 Закупочной документации по результатам проведения анализа заявок и проверки информации об Участниках комиссия вправе отклонить заявку, в том числе, в случае отсутствия документов, определенных разделами 4 и 5 Закупочной документации.

Согласно подпункту 2.3.1 пункта 2.3. Закупочной документации заявка должна включать, в том числе, заполненные формы (4.4.1–4.4.9) и документы, подтверждающие соответствие Участника требованиям, установленным в Форме 4 Раздела 4 Закупочной документации.

Согласно Форме 4, а также Приложению к Форме 4 Закупочной документации установлен перечень необходимых квалификационных документов, в том числе, требование о предоставлении:

- справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций (Код по КНД 1120101), полученная из налоговой инспекции не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения извещения о закупке в Единой информационной системе в сети Интернет. Справка должна иметь отметку налогового органа и указание на дату выдачи (составления) документа;

- заверенной Участником копии Расчёта по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения (страница №1 Формы-4 ФСС - приложение №1 к приказу Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 19.03.2013 №107н), за истекший расчетный год с отметкой

органа контроля за уплатой страховых взносов. Для вновь созданных организаций - заверенная копия Расчёта по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения (страница №1 Формы-4 ФСС - приложение №1 к приказу Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 19.03.2013 №107н), за последний отчетный период текущего года с отметкой органа контроля.

Согласно доводам Заявителя, в составе заявки приложена копия справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций (Код по КНД 1120101), полученная из налоговой инспекции не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения извещения о закупке в Единой информационной системе в сети Интернет с отметкой налогового органа и указанием на дату выдачи (составления) документа.

Согласно возражениям Заказчика в составе заявки Заявителя отсутствует Квитанция о приеме справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций, подтверждающая подлинность представленной Справки.

В соответствии со статьей 23 Налогового кодекса Российской Федерации сообщения, предусмотренные пунктами 2 и 2.1 названной статьи, могут быть представлены в налоговый орган лично или через представителя, направлены по почте заказным письмом, переданы в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи или через личный кабинет налогоплательщика.

Приказом Федеральной налоговой службы от 13.06.2013 № ММВ-7-6/196@ утверждены Методические рекомендации по организации электронного документооборота при информационном обслуживании и информировании налогоплательщиков в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи (далее — Методические рекомендации).

Согласно пункту 3.11 Методических рекомендаций, в течение четырех часов с момента поступления в программный комплекс информации налоговый орган выполняет следующую последовательность действий:

- проводит контроль на соответствие требованиям раздела II приложения № 6 к Методическим рекомендациям;

- при отсутствии нарушений регистрирует запрос и формирует квитанцию о приеме. При регистрации дата поступления запроса соответствует дате поступления в приемный комплекс налогового органа по месту представления;

- при выявлении нарушения программный комплекс налогового органа формирует уведомление об отказе в приеме с указанием причин отказа.

Согласно пункту 1 Методических рекомендаций квитанция о приеме формируется налоговым органом в электронной форме и подтверждает факт приема на обработку представленного налогоплательщиком (представителем) запроса (обращения) в электронной форме по ТКС.

Форма и формат документа утверждены приказом Федеральной налоговой службы России от 09.06.2011 № ММВ-7-6/362@ (далее — Приказ) (приложения № 3 и № 4 к Порядку).

Согласно Приказу утвержден Порядок предоставления организациями и индивидуальными предпринимателями, а также нотариусами, занимающимися частной практикой, и адвокатами, учредившими адвокатские кабинеты, сообщений, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации, в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи (далее — Порядок предоставления сообщений).

Согласно пункту 11 Порядка предоставления сообщений, сообщение считается принятым налоговым органом, если налогоплательщику поступила квитанция о приеме, подписанная усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного должностного лица налогового органа (уведомление о результате приема, подписанное усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного должностного лица уполномоченного налогового органа).

Согласно пункту 12 Порядка предоставления сообщений, при получении налогоплательщиком квитанции о приеме (уведомлении о результате приема) Сообщения, датой его получения налоговым органом в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи считается дата, указанная в квитанции о приеме (в уведомлении о результате приема).

Согласно документам, представленным Заявителем, в составе заявки приложена копия Справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов по состоянию на 14.12.2015 № 9472. Между тем, в составе заявки отсутствует Квитанция о приеме, подтверждающая подлинность представленной справки.

Таким образом, в составе Заявки заявителя отсутствует оформленная надлежащим образом справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов.

Вместе с тем, Заявителю в составе заявки необходимо было представить заверенную копию Расчёта по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения (страница №1 Формы-4 ФСС - приложение №1 к приказу Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 19.03.2013 №107н), за истекший расчетный год с отметкой органа контроля за уплатой страховых взносов.

Согласно документам, представленным Заявителем, в составе заявки представлена копия Расчета по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения, полученная в электронной форме.

Порядок исчисления и уплаты страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации установлен Федеральным законом от 24.07.2009 №

212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный Фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования» (далее — Закон о страховых взносах).

Согласно статье 61 Закона о страховых взносах, плательщики страховых взносов, у которых среднесписочная численность физических лиц, в пользу которых производятся выплаты и иные вознаграждения, за предшествующий расчетный период превышает 100 человек, а также вновь созданные (в том числе при реорганизации) организации, у которых численность указанных физических лиц превышает данный предел, в 2010 году представляют расчеты по начисленным и уплаченным страховым взносам в орган контроля за уплатой страховых взносов по установленным форматам в электронной форме с электронной цифровой подписью в соответствии с Федеральным законом «Об электронной цифровой подписи», если иной порядок представления сведений, отнесенных к государственной тайне, не предусмотрен законодательством Российской Федерации.

Приказом Фонда социального страхования Российской Федерации от 12.02.2010 № 19 «О внедрении защищенного обмена документами в электронном виде с применением электронной цифровой подписи для целей обязательного социального страхования» утверждена Технология приема расчетов страхователей по начисленным и уплаченным страховым взносам в системе Фонда социального страхования Российской Федерации в электронном виде с применением электронной цифровой подписи (далее — Технология приема расчетов).

Согласно правил Технологии приема расчетов страхователей по начисленным и уплаченным страховым взносам в системе Фонда социального страхования Российской Федерации в электронном виде с применением электронной цифровой подписи в процессе электронного документооборота вместе с Расчетом предоставляется квитанция о получении Расчета или Квитанция о получении Расчета с ошибками.

Согласно пункту 4.5 Технологии приема расчетов, после поступления файла Расчета страхователя на шлюз приема расчетов в сети "Интернет" проводятся следующие этапы контроля:

- проверка формата наименования и размера файла Расчета в электронном виде;
- расшифровка и проверка ЭП страхователя;
- проверка соответствия структуры файла Расчета утвержденному формату;
- проверка соответствия контрольных соотношений показателей логического контроля.

В результате обработки файла Расчета формируется соответствующий протокол проверки, Квитанция о получении Расчета или Квитанция о получении Расчета с ошибками. Протокол проверки доступен на странице "Проверка и контроль" шлюза приема расчетов в сети "Интернет".

Таким образом, согласно пункту 1 Технологии приема расчета, квитанция о получении Расчета - электронный документ, формируемый Фондом в зашифрованном виде, заверенный ЭП уполномоченного

должностного лица Фонда, содержащий Расчет в электронном виде, сведения о дате и времени получения Расчета Фондом, историю отправок предыдущих квитанций за текущий отчетный период. Квитанция о получении Расчета свидетельствует о том, что файл Расчета получен Фондом и действительно является файлом Расчета.

Согласно представленным документам, в составе заявки Заявителя отсутствует Квитанция о получении Расчёта по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения.

Таким образом, в составе заявки Заявителя отсутствует оформленная надлежащим образом копия Расчёта по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения.

На основании вышеизложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии Заказчиком был представлен договор от 31.05.2016 № ПМЭ-16/108 заключенный по итогам Закупки.

Согласно части 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 Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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 подпунктом 9.10.2 пункта 9.10 Положения о закупках договор заключается путем представления победителем в течение срока, установленного Закупочной документацией подписанный им текст договора на условиях, содержащихся в документации о запросе предложений и представленной им заявке на участие в запросе предложений.

Согласно подпункту 2.23.2 пункта 2.23 Закупочной документации участник, представивший Заявку, признанную лучшей, в течение 5 рабочих дней, со дня уведомления, должен представить Организатору (местонахождение Организатора: 121357, г. Москва, ул. Вере́йская, д. 17) подписанный им текст договора на условиях, содержащихся в Документации и представленной им Заявке.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на

снижение эффективности защиты гражданских прав.

Таким образом, норма документации о Закупке Заказчика, позволяющая заключать договор по итогам закупочной процедуры в течение 10 календарных дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки заявок, исключает возможность применение оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

1.