

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-664/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.04.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия), рассмотрев жалобу <...> (далее также — Заявитель) на действия заказчика — ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России (далее также — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ с целью создания противопожарного разрыва на территории войсковой части 41013 вне границ Челябинского лесничества Минобороны России — филиала ФГКУ «УЛХиП» Минобороны России (реестровый №31806275596) (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.

Представители Заказчика по жалобе возражали, представили документы по оспариваемой процедуре.

В соответствии с 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) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных приведенной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

осуществление заказчиком закупки с нарушением требований упомянутого Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

утратил силу — Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с данным Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 приведенной статьи, ч.5 ст.8 названного закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Жалоба содержит доводы об отсутствии правовых оснований к отклонению заявки ее подателя в связи с соответствием заявки требованиям документации о Закупке.

Таким образом, жалоба отвечает требованию пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Определения Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 и от 02.10.2017 по делу № 309-КГ17-7502 к порядку рассмотрения жалоб, поданных после 01.01.2018, применяются с учетом изменений законодательства в части уточнения перечня случаев обжалования.

Срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявителем не пропущен.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлении присутствовавших в заседании представителей Заказчика, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru/ (далее — ЕИС).

Заказчиком 22.03.2018 в ЕИС размещено извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора — 2 949 060,00 руб. Дата окончания подачи заявок — 28.03.2018.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений от 29.03.2018 № 31806275596 Заявителя отказано в допуске к участию в Закупке в связи с непредоставлением Заявителем оригинала или нотариально заверенной копии выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ) или выписки, сформированной с использованием сервиса «Представление сведений из ЕГРЮЛ о конкретном юридическом лице в форме электронного документа» на электронном носителе.

В соответствии с пунктом 2 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.

В соответствии с требованием пункта 4.2.1 Закупочной документации предложение участника Закупки должно содержать полученные не ранее чем за два месяца до дня размещения в ЕИС сайте извещения о проведении Закупки оригинал или нотариально заверенную копию выписки из ЕГРЮЛ (для юридического лица), выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее — ЕГРИП) (для индивидуальных предпринимателей).

Таким образом, Заказчиком в Закупочной документации установлено требование о предоставлении оригинала выписки из ЕГРЮЛ/ЕГРИП или нотариально заверенную копию такой выписки или выписку, сформированную с использованием сервиса «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП о конкретном юридическом лице/индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа».

Заявителем в составе заявки представлена выписка из ЕГРИП от 25.03.2018 № ИЭ9965-18-896411, сформированная с использованием сервиса «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП о конкретном юридическом лице/индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа», размещенного на официальном сайте ФНС России в сети Интернет по адресу: <https://service.nalog.ru/vyp/>, и подписанная усиленной квалифицированной электронной подписью (далее — УКЭП).

Согласно пункту 2.3 письма ФНС РФ от 30.12.2010 № ПА-37-6/19020@ «О предоставлении содержащихся в государственных реестрах сведений и документов» выписка подписывается руководителем налогового органа либо иным должностным лицом налогового органа, на которое распорядительным актом налогового органа возложены указанные полномочия, подпись которого

скрепляется гербовой печатью налогового органа.

В соответствии с пунктами 1, 3 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «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. 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. Федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия могут быть предусмотрены дополнительные требования к электронному документу в целях признания его равнозначным документу на бумажном носителе, заверенному печатью.

Кроме того, следует отметить, что в самой выписке из ЕГРИП указано, что в соответствии с пунктами 1, 3 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» выписка, подписанная квалифицированной электронной подписью, равнозначна выписке на бумажном носителе.

Следовательно, предоставленную в составе заявки Заявителя выписку возможно приравнять к оригиналу выписки.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя от участия в Закупке, так как выписка, предоставленная Заявителем на бумажном носителе, равнозначна выписке, предоставленной в электронной форме и подписанной квалифицированной электронной подписью.

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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, действия Заказчика в части признания заявки Заявителя несоответствующей требованиям Закупочной документации по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений от 22.03.2018 № 31806275596 нарушают требования пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно представленным на заседание Комиссии объяснениям Заказчика представленная в составе заявки Заявителя выписка из ЕГРИП не соответствует установленному Закупочной документацией Заказчика требованию, а именно, не является оригиналом или нотариально заверенной копией выписки из ЕГРИП.

Кроме того, Заказчик ссылается на пункты 92-109 Административного регламента предоставления Федеральной налоговой службой государственной услуги по предоставлению сведений и документов, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц и Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, утвержденного приказом Минфина России от 15.01.2015 № 5н (далее — Регламент № 5н), который предполагает сложную процедуру получения информации путем подачи соответствующего заявления в уполномоченный орган с использованием соответствующей квалифицированной электронной подписи заявителя, и, как результат получения документа, подписанного квалифицированной электронной подписью уполномоченного органа.

На основании вышеизложенного, Заказчик полагает, что простое сохранение справочной информации с сайта Федеральной налоговой службы не соответствует установленной Административным регламентом процедуре получения выписки из ЕГРЮЛ (ЕГРИП) в электронной форме.

На заявленный довод Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Действующим законодательством 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.

Комиссия отмечает, что представленная информация исходит от уполномоченного государственного органа, что свидетельствует о достоверности и легитимности содержащихся в выписке сведений.

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).

Согласно части 1 статьи 7 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предоставление содержащихся в государственных реестрах сведений о конкретном юридическом лице или конкретном индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа осуществляется бесплатно.

В этой связи на сайте ФНС России реализован сервис «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП о конкретном юридическом лице/индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа», позволяющий бесплатно получить содержащиеся в ЕГРЮЛ/ЕГРИП сведения о конкретном юридическом лице и индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью.

Выписка из ЕГРЮЛ/ЕГРИП или УКЭП формируется в формате PDF, содержащем усиленную квалифицированную электронную подпись и ее визуализацию, в том числе при распечатывании указанных выписки или справки.

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. Федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия могут быть предусмотрены дополнительные требования к электронному документу в целях признания его равнозначным документу на бумажном носителе, заверенному печатью.

В рассматриваемом случае Заявитель не только получил выписку из ЕГРИП с официального сайта ФНС России, но, в целях повышения легитимации представленного документа, посчитало необходимым заверить его электронной цифровой подписью.

При этом, исходя из положений Закона об электронной подписи, выписка из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной подписью, равнозначна выписке на бумажном носителе, подписанной собственноручной подписью должностного лица налогового органа и заверенной печатью.

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/ЕГРИП 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 ЕГРИП, полученная с использованием официального сервиса в электронном виде, исходит от уполномоченного государственного органа, что свидетельствует о достоверности и легитимности содержащихся в ней сведений.

В данном случае следует отметить, прежде всего, тот факт, что срок на подачу заявок составлял менее 10 дней с 23.03.2018 по 28.03.2018, то есть фактически времени на получение той выписки из ФНС России, которую требовал Заказчик у потенциальных участников торгов не было.

При таких обстоятельствах даже, если представить возможность того, что ранее приведенные Комиссией выводы о легитимности подобных выписок могут противоречить требованиям специального законодательства, то при условиях, что у участника Закупки отсутствует возможность исполнить требования Заказчика, а,

соответственно, подобные требования документации не соответствуют требованиям Закона о закупках.

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 неправомерное отклонение от участия в Закупке обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России (ИНН 7718239133, ОГРН 1037718024046) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований части 6 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 № 1-00-664/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.04.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 12.04.2018 по делу № 1-00-664/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГАУ «Оборонлес» Минобороны России (ИНН 7718239133 ОГРН 1037718024046) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ с целью создания противопожарного разрыва на территории войсковой части 41013 вне границ Челябинского лесничества Минобороны России — филиала ФГКУ «УЛХиП» Минобороны России (реестровый №31806275596) (далее — Закупка), а именно:

Заказчику отменить протокол оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке от 30.03.2018 № 31806275596-01, составленный в ходе проведения Закупки.

Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) в сети Интернет Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате рассмотрения поданных заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.

Заказчику рассмотреть поданные заявки на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 12.04.2018 по делу № 1-00-664/77-18.

Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.06.2018.

Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.06.2018 с приложением подтверждающих документов.