РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3430/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.03.2021 г.
Москва

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

в присутствии представителей посредством видеоконференцсвязи от ООО «Логика» и ФГУП «Росморпорт»,

рассмотрев жалобу ООО «Логика» на действия ФГУП «Росморпорт» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № АБФ 62-21 по выбору организации на право заключения договора на поставку жестких дисков (HDD) для инженерно-технических систем обеспечения транспортной безопасности (системы видеонаблюдения) технических средств (судов) Азовского бассейнового филиала ФГУП «Росморпорт» (реестровый № 32109957830),

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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 2 ст. 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 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

В соответствии с п. 1 ч. 10. ст. 3 Закона о закупках подлежат оспариванию в административном порядке действия заказчика при осуществлении закупки с нарушением требований Закона о закупках. Доводы жалобы соответствуют основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 10. ст. 3 Закона о закупках, и подлежат рассмотрению антимонопольным органом в административном порядке в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

04.02.2021 на официальном сайте ЕИС (https://www.roseltorg.ru/procedure/32109957830) заказчик разместил процедуру № 32109957830 о проведении запроса котировок в электронной форме для заключения контракта на поставку жестких дисков.

В соответствии с п. 4.1.2. Извещения о запросе котировок в электронной форме предусмотрено что документы входящие в заявку на участие в запросе котировок подаются отсканированном виде в формате PDF, а заявка должна быть подписана руководителем организации и иметь оттиск печати организации. Заявитель прикрепил необходимые документы в указанных форматах при отправке заявки с котировками и подписал их квалифицированной электронной подписью.

17.02.2021 было проведено заседание комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе котировок по итогам которого Заявителю было отказано в принятии заявки в связи с ненадлежащим заверением приложенных документов. Заказчик в отказе указал что на приложенных документах отсутствуют собственноручная подпись руководителя организации Заявителя и печать.

Управление направило запрос на ЭТП с целью установления была ли подписана заявка общества ЭЦП при подаче заявки. В ответ на запрос, поступивший в адрес Акционерного общества «Единая электронная торговая площадка» (далее – АО «ЕЭТП», оператор электронной площадки) о

предоставлении пояснил следующее.

Проведение конкурентных закупок в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в порядке и в соответствии со ст.ст. 3.2.-3.4. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2., ч.ч. 4-5 ст. 3.3. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Обмен между участником конкурентной закупки в электронной форме, заказчиком и оператором электронной площадки информацией, связанной с получением аккредитации на электронной площадке, осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов.

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.

Таким образом, заявки участников, направляемые в адрес Заказчика на участие в Закупке, подписываются усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответствующего участника.

Вместе с тем, функционал электронной площадки позволяет участникам закупки самостоятельно формировать и направлять заявку, в составе которой могут включаться, в том числе файлы, содержащие формат шифровальные (криптографические) средства.

Согласно сведениям реестра событий оператора электронной площадки 10.02.2021 в 11:47 ООО «Логика» подписало и направило заявку на участие в Закупке.

В соответствии с пунктом 19.7 Регламента ЭТП Заявка на участие в процедуре отклоняется Оператором электронной торговой площадки в случае, если Заявка не подписана ЭП или подписана ЭП лица, не имеющего соответствующих полномочий.

В то же время, антимонопольный орган, будучи контрольным органом в сфере закупочных процедур, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, расширения круга потенциальных участников закупки и обеспечения конкуренции в рамках соответствующей закупочной процедуры, а также в целях добросовестной реализации и защиты участниками рассматриваемых правоотношений своих гражданских прав (ч. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (ч. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ) не может ограничиваться исключительно констатацией нарушения участником закупки формальных требований закупочной документации заказчика, а обязан в каждом конкретном случае установить существенность такого нарушения для заказчика закупочной процедуры и определить возможность либо объективную невозможность заключения договора с таким участником даже при наличии допущенного им нарушения. 6 Обратное же полностью нивелирует смысл антимонопольного контроля торгов и возможность получения участниками закупки максимально оперативной защиты своих нарушенных прав и законных интересов в административном порядке (ст. 11 ГК РФ), а также позволит заказчикам и организаторам закупочных процедур отклонять заявки участников таких процедур по исключительно формальным и абсолютно ничему не препятствующим основаниям.

Кроме того, при рассмотрении настоящего спора Управление также принимает во внимание и правовую позицию Верховного Суда Российской Федерации, изложенную в определении от 21.01.2021 № 305-ЭС20-21631, согласно которой контрольный орган не вправе ограничиваться констатацией формального несоответствия поданной заявки требованиям закупочной документации. В то же время, при принятии оспариваемого решения административный орган обоснованно учитывал то обстоятельство, 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 заявки усиленной квалифицированной электронной подписью без предоставления бумажной версии явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

При этом, в силу ч.ч. 1, 2, 3 ст. 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее – Закон 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. При этом, 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.

При этом, электронный документ, подписанный электронной цифровой подписью, 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 электронной цифровой подписью лица, имеющего право подписи соответствующих документов, и в отношении такой электронной цифровой подписи соблюдены условия, установленные ст. 6 Закона «Об электронной подписи».

При этом Управление отмечает, что Заявителем электронная торговая площадка с указанным порядком удостоверения сертификата электронной цифровой подписи выбрана самостоятельно с отнесением на себя и всех правовых последствий действия такого порядка, а потому предъявление в настоящем случае требования о подписании отдельного документа при условии что вся заявка подписана ЭЦП является излишним.

Кроме того, Управление также обращает внимание на то обстоятельство, 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 8 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 им 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 соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом на Комиссии Установлено, что заявитель предложил ценовое предложение выше, чем победитель, в связи с чем по результатам запроса котировок не стал бы победителем закупки, а потому предписание не выдается.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Логика» на действия ФГУП «Росморпорт» при проведении запроса котировок в электронной форме обоснованной.
2. Установить в действиях заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Предписание не выдавать.
4. **Снять ограничения с закупки, наложенные письмом №№ ЕО/12508/21 от 09.03.2021, ЕО/11721/21 от 03.03.2021, ЕО/10965/21 от 26.02.2021.**

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в

течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.