

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-614/77-18 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) в составе:

заместителя председателя Комиссии:

<...>а — начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...>а — заместителя руководителя,

<...>а – заместителя начальника правового отдела,

<...>ой – специалиста-эксперта отдела административных производств, при участии:

от заказчика — ФГУП «ВИАМ»: <...> (доверенность от 09.01.2018 № 2),

в отсутствие ООО «Витатрейл». надлежащим образом извещенного о месте, месте и времени рассмотрения жалобы письмом Московского УФАС России от 06.04.2018 № НО/15413/18,

рассмотрев жалобу ООО «Витатрейд» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ФГУП «ВИАМ» (далее – Заказчик) при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж рентгеновского томографа X5000 производства North Star Imaging для нужд ФГУП «ВИАМ» (реестровый № 31806270761) (далее – Редукцион),

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 Редукциона.

По мнению Заявителя, нарушения со стороны Заказчика выразились в установлении в документации о Редукционе требования о предоставлении справки об отсутствии налоговой задолженности с учетом получения такой справки в налоговом органе в десятидневный срок, что превышает срок подачи заявок на участие в Редукционе. Кроме того, Заявитель указывает на установление исчерпывающего перечня кредитных организаций (банков) по

предоставлению участником Редукциона обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии.

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, 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.

Относительно ссылки представителя Заказчика на отсутствие в Комиссии Управления полномочий по рассмотрению жалобы Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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: 1) 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; 3) 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 настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; 5) 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, частью 5 статьи 8 названного закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

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

При этом, в определении Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 и от 02.10.2017 по делу № 309-КГ17-7502 как раз указывается на необходимость рассмотрения подаваемых в антимонопольный орган жалоб по основаниям, предусмотренным Законом о закупках, в связи с чем, в настоящем случае, оснований полагать, что жалоба Заявителя не подлежит рассмотрению у Комиссии Управления не имеется.

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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Закупки (далее — Положение), размещено на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

В ЕИС 22.03.2018 опубликовано извещение о проведении Реализации. Дата окончания подачи заявок — 30.03.2018. Дата рассмотрения заявок — 30.03.2018. Дата подведения итогов Реализации — 30.03.2018. Начальная (максимальная) цена договора — 137 194 900,00 руб.

1. Согласно пункту 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 пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно подпункту 4 раздела 1.4.2 документации о Реализации участник закупки должен соответствовать обязательным требованиям об отсутствии у него задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает

двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период.

Согласно подпункту 10 раздела 3.3.1 документации о Редукционне заявка на участие в редукционне должна содержать оригинал справки ИФНС или нотариально заверенную ее копию об отсутствии задолженности по налогам и сборам и иным обязательным платежам (в случае наличия указанной задолженности - оригинал справки ИФНС и акт сверки задолженности с налоговым органом) выданной датой не ранее 2 (двух) месяцев до даты проведения закупки.

Таким образом, Заказчиком установлена обязанность предоставления в составе заявки участника редукционна *справки ИФНС об отсутствии задолженности по налогам и сборам и иным обязательным платежам.*

Вместе с тем форма справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов утверждена приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ «Об утверждении формы справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, порядка ее заполнения и формата ее представления в электронной форме».

Срок предоставления такой справки приказом Минфина России от 02.07.2012 № 99н «Об утверждении Административного регламента ФНС России по предоставлению государственной услуги по бесплатному информированию (в том числе в письменной форме) налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов о действующих налогах и сборах, законодательстве о налогах и сборах и принятых в соответствии с ним нормативных правовых актах, порядке исчисления и уплаты налогов и сборов, правах и обязанностях налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов, полномочиях налоговых органов и их должностных лиц, а также по приему налоговых деклараций (расчетов)» (далее — Регламент).

Согласно пункту 163 Регламента справка представляется **в течение 10 рабочих дней** со дня поступления в инспекцию ФНС России соответствующего письменного запроса.

В соответствии с пунктом 4.1.1 документации о Редукционне участник закупки вправе подать заявку на участие в открытом редукционне в электронной форме в любой момент с момента размещения на электронной площадке и (или) на сайте Заказчика извещения о проведении открытого редукционна в электронной форме по указанным в Информационной карте редукционна в электронной форме и извещении, сформированном оператором электронной площадки, даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в открытом редукционне.

Извещением о проведении редукционна установлен срок подачи заявок с 22.03.2018 по 30.03.2018 (9 дней).

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика предоставила письменные возражения на жалобу Заявителя, согласно которым Заказчик вправе самостоятельно устанавливать перечень требований к участнику закупки, в том числе, требование о предоставлении сведений об отсутствии налоговой задолженности.

Представитель Заказчика также указал на то, что согласно пункту 127 Регламента справка о состоянии расчетов представляется **в течение 5 рабочих дней** со дня поступления в инспекцию ФНС России соответствующего письменного запроса. Таким образом, как считает

Заказчик, с учетом отсутствия в документации какой-либо строго определенной *формы* справки об отсутствии задолженности. Заказчиком, в том числе, принимается справка о состоянии расчетов в качестве надлежащего документа, свидетельствующего об отсутствии у участника Редукциона налоговой задолженности.

Из вышеизложенного Заказчик делает вывод о том, что фактически, с учетом срока предоставления налоговым органом справки о состоянии расчетов в пятидневный срок, у участника имелась возможность по предоставлению такой справки в пределах установленного извещением о проведении Редукциона срока для подачи заявки на участие в Редукционе, а именно 9 дней.

Комиссия, оценив доводы, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

Как отмечалось выше, Заказчиком установлена обязанность предоставления в составе заявки участника именно справки об отсутствии задолженности.

Таким образом, довод представителя Заказчика об отсутствии в документации *формы* справки подлежит отклонению, так как фактически представляется очевидным, что требуемая в составе заявки справка об отсутствии задолженности должна содержать в себе сведения именно об отсутствии налоговой задолженности.

В силу установленных ФНС России форм справок информация об отсутствии налоговой задолженности указывается в справке, установленной приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@. Так, в указанной справке имеется специальная запись «не имеет неисполненную обязанность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, подлежащих уплате в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах».

Вместе с тем, исходя из анализа справки об отсутствии задолженности и справки о состоянии расчетов, следует, что справка о состоянии расчетов не содержит тот объем информации, из которого можно сделать вывод об отсутствии у участника налоговой задолженности.

В заявке ООО «Мелитэк», поданной для участия в данной закупке представлена справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов по соответствующему коду КНД (1120101), из чего следует однозначный вывод о том, что участник закупки при формировании своей заявки в качестве подтверждения своего соответствия приведенному требованию Заказчика представил именно такую справку.

При этом доводы Заказчика о возможности подтверждения такого соответствия справкой о расчетах подлежит безусловному отклонению, так как из положений документации следует однозначный вывод о том, какая именно Справка требуется Заказчику.

При этом также подлежит отклонению довод Заказчика о возможности заблаговременной осведомленности потенциальных участников закупки о ее проведении посредством размещения в ФИС плана закупки, поскольку данный план содержит в себе лишь информацию о планируемой закупке, однако в его составе не публикуются закупочные документации, или требования к составу заявок, к участникам закупки.

Таким образом, доводы, изложенные Заказчиком, не подтверждают правомерность его действий при проведении Редукциона в части указанных доводов жалобы.

На основании вышеизложенного, довод представителя Заказчика о том, что фактически допускалось предоставление справки о состоянии расчета в составе заявки в качестве надлежащего документа, свидетельствующего об отсутствии налоговой задолженности отклоняется как несостоятельный.

Вышеописанные факты, в свою очередь, свидетельствуют об отсутствии у Заказчика оснований ссылаться на пункт 127 Регламента о предоставлении справки о состоянии расчетов в течение 5 рабочих дней, так как указанный срок относится к иной форме справки, а именно, справке о состоянии расчетов.

Вместе с тем Комиссия Управления считает необходимым отметить следующее.

Право Заказчика по установлению определенных требований по предоставлению информации об отсутствии налоговой задолженности не умаляется контрольным органом.

Закон о закупках также не ограничивает право заказчика на установление требований к составу заявки. Следовательно, в документации заказчик вправе установить требование о предоставлении участниками закупки, помимо прочего, справки об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам при условии, что соответствующая возможность предусмотрена Положением о закупке заказчика. Однако в таком случае Заказчику следует соотносить срок, который необходим участнику Закупки для получения документов, требуемых в составе заявки, со сроком подачи заявки на участие в закупочной процедуре.

Как отмечалось выше, срок предоставления справки налогоплательщику регламентирован соответствующим Регламентом и составляет 10 рабочих дней со дня поступления в инспекцию ФНС России письменного запроса. Следовательно, срок для подачи заявки на участие в закупке должен превышать указанный выше срок, чего в настоящем случае Заказчиком сделано не было.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о признании жалобы Заявителя обоснованной в указанной части и признании в действиях Заказчика нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также подлежит отклонению довод о том, что подача запроса разъяснений документации является обязанностью, а не правом участника. К тому же, в случае, если участнику представляется очевидным предоставление сведений с учетом таким образом сформулированной документации, то потребность в разъяснениях со стороны Заказчика у участника закупки не имеется.

2. Согласно доводам жалобы Заявителя, Заказчиком установлен исчерпывающий перечень кредитных организаций (банков) по предоставлению участником Ревлюкциона обеспечения исполнения договора в виде залога денежных средств/банковской гарантии.

В соответствии с пунктом 20 Информационной карты Ревлюкциона Заказчиком установлен исчерпывающий перечень банков, в которых Заказчиком принимается банковская гарантия. Указано, что банковские гарантии иных банков Заказчиком не принимаются и не рассматриваются.

Как указывает Заказчик, основаниями для установления в документации исчерпывающего перечня банков, у которых можно получить банковскую

гарантию при участии в Редукционе. является осуществление условий надлежащего исполнения договора и снижения рисков Заказчика и неблагоприятных последствий для него.

Заказчик также сослался на то, что закрытый перечень банков определяется в соответствии с Методологией проведения оценки коррупционных и финансовых рисков, утвержденной приказом от 26.08.2016 № 302, предусматривающий ряд мероприятий, связанных со снижением финансовых рисков при осуществлении финансовых операций.

При этом Заявитель в своей жалобе не представил каких-либо доводов относительно нарушения своих прав и законных интересов подобными действиями Заказчика. Кроме того, Заявитель не представил доказательств невозможности получения банковской гарантии у банков, включенных в закрытый перечень Заказчика.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной в указанной части.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, решила признать жалобу обоснованной в части нарушения Заказчиком пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, в остальной части — необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Витатрейд» (ИНН: 7203436652; ОГРН: 1177232035056) на действия ФГУП «ВИАМ» (ИНН: 7701109665; ОГРН: 1027700503687) обоснованной в части нарушения Заказчиком пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, в остальной части — необоснованной;
2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений;
3. Снять ограничение на размещение Редукциона, наложенное письмом Московского УФАС России от 02.04.2018 № НО/15413/18.

1.

1.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>а