

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12159/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.09.2023

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Призма» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на определение исполнителя на оказание услуг по установлению границ охранных зон ВЛ, КЛ напряжением 6-10кВ для нужд ПАО «Россети Московский регион» (реестровый № 32312569200, 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, 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.

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 своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

Извещение о проведении Закупки размещено на сайте Единой информационной системы в сфере закупок 10.07.2023.

Дата начала приема заявок участников: 10.07.2023.

Дата окончания приема заявок участников: 17.08.2023.

Согласно пункту 12 Извещения о проведении Закупки начальная (максимальная) цена договора составляет 645 793 200,00 руб. с НДС (в т.ч. НДС 20% - 107 632 200,00 00 руб., сумма без НДС – 538 161 000,00 руб.) и включает в себя все расходы участника, связанные с реализацией его заявки, в том числе все виды налогов, сборов и иных платежей.

Согласно протоколу очно-заочного заседания постоянно действующей конкурсной комиссии по рассмотрению и оценке заявок участников от 31.08.2023 № РМР/2890 заявку

Заявителя отклонили на основании подпункта 1 пункта 2.11.2.6., подпункта 17 пункта 4.2.1. Закупочной документации, а именно: предоставленная копия справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей члена коллективного участника ООО«Системы защиты данных» оформлена не в соответствии с требованиями Закупочной документации.

В соответствии с подпунктом 17 пункта 4.2.1. Закупочной документации в составе заявки участник должен предоставить копию справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей по актуальной форме, утвержденной приказом ФНС России (код по КНД 1120101), выданной 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.

Заказчик в своих возражениях на жалобу пояснил, что данное требование установлено в соответствии с Приказом Федеральной налоговой службы от 23 ноября 2022 г. N ЕД-7-8/1123@ «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» (зарегистрирован в Минюсте России 30 декабря 2022 г. № 71932).

Согласно подпункту 1 пункта 2.11.2.6. Закупочной документации участник закупки не допускается Комиссией к дальнейшему участию в закупке в случае непредоставления требуемых согласно настоящей Документации документов (либо непредоставление разъяснений на дозапрос в случае его проведения в соответствии с пунктом 2.11.3 настоящей Документации), либо не подтверждается достоверность предоставленных на торгово-закупочную процедуру документов, в том числе привлекаемых субподрядчиков/соисполнителях (в случае привлечения) или о предлагаемых товарах, работах, услугах.

В соответствии с соглашением о коллективном участии в закупке от 10.07.2023 №1 Заявитель принял участие в Закупке в качестве коллективного участника в составе: ООО «Правовое измерение», ООО «Парус» и ООО «Системы защиты данных».

Во исполнение требования подпункта 17 пункта 4.2.1. Закупочной документации Заявитель в составе заявки представил справку ИФНС России № 17 по г. Москве № 87402, полученная ООО «Системы защиты данных» с помощью системы ЭДО - АО «ПФ «СКБ Контур».

Документ сформирован исполнительным органом ИФНС России № 17 по г. Москве в pdf-формате одним документом на четырех листах, содержащих следующую информацию:

- на первом листе файла информация о способе получения и реквизитах подписей

ЭЦП ООО «Системы защиты данных» и Федеральной налоговой службы № 17 по г. Москве, 7717;

- **на втором листе справка по форме КНД 1120101;**
- на третьем листе подтверждение даты отправки запроса;
- на четвертом листе квитанция о приеме запроса Инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по г. Москве, 7717.

При этом, второй лист файла справка по форме КНД 1120101 не содержит сведения об электронной цифровой подписи (далее также — ЭЦП) налогового органа и участника коллективной заявки.

По мнению Заказчика, представленная Заявителем справка о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей (члена Коллективного участника ООО «Системы защиты данных») не отвечает ни одному из вариантов предоставления указанной справки в соответствии с Документацией о закупке:

- приложенная справка не содержит круглую печать налогового органа, выдавшего справку;
- приложенная справка не содержит сведений о цифровой подписи

налогового органа и о цифровой подписи участника;

- к справке, размещенной в формате «.pdf», не приложен файл, содержащий сведения о цифровой подписи налогового органа.

Согласно позиции Заказчика, при представлении заявки в электронной форме участник обязан в составе заявки представить справку налогового органа в электронной форме в формате XML, в соответствии с требованиями приложения № 2 Приказа ФНС от 23 ноября 2022 г. N ЕД-7-8/1123@, подписанную усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица налогового органа и файл подписи в формате *****.sig**, *****.sgn** или другом формате.

По мнению Заказчика, факт того, что сведения о подписи имеются на трех из четырех страницах файла свидетельствуют о том, что Заявитель самостоятельно сформировал новый «.pdf» файл, в котором объединил сопроводительные файлы электронного документооборота, содержащие сведения о цифровой подписи, и копию справки о состоянии заложенности, не содержащую информацию о цифровой подписи налогового органа.

Комиссия оценивает позицию Заказчика критически на основании следующего.

На текущий момент к нормативным документам, которые описывают правила формирования (форма, формат и содержание) справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей (код по КНД 1120101) в электронной форме, можно отнести:

1. Приказ Федеральной налоговой службы от 23 ноября 2022 г. N ЕД-7-8/1123@

«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» (зарегистрирован в Минюсте России 30 декабря 2022 г. № 71932);

2. Федеральный закон от 06.04.2011 года № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее — Закон об электронной подписи).

Так, Приложение № 2 к Приказу ФНС России службы от 23 ноября 2022 г. № ЕД-7-8/1123@, содержит требования (признаки обязательности элементов и диаграмма структуры файла обмена) передачи налоговым органом в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов.

При этом, указанный Приказ Федеральной налоговой службы от 23 ноября

2022 г. № ЕД-7-8/1123@ и Приложение № 2 к нему не содержат информацию относительно того, что справка, представляемая заявителю в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи с применением усиленной квалифицированной электронной подписи (далее - КЭП), сформированная в электронной форме, должна содержать штамп ЭЦП.

В соответствии с частью 4 статьи 6 Закона об электронной подписи допускается подписание одной электронной подписью несколько связанных между собой электронных документов (пакет электронных документов). При подписании электронной подписью пакета электронных документов каждый из электронных документов, входящих в этот пакет, считается подписанным электронной подписью того вида, которой подписан пакет электронных документов.

Правила визуального отображения отметки об электронной подписи на документах в электронном виде и форма визуального отображения отметки об электронной подписи на документах в электронном виде утверждены приказом Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 13.04.2016г. № 57 «Об утверждении Правил и Формы визуального отображения отметки об электронной подписи на документах в электронном виде».

Однако ни в Законе об электронной подписи, ни в Приказе ФНС России № ЕД-7-8/1123@ не установлена обязательность наличия визуального отображения отметки об электронной подписи.

Комиссия отмечает, что представленный Заявителем в составе заявки коллективного участника файл, полученный в системе электронного документооборота от ИФНС России № 17 по г. Москве, содержит встроенную электронную подпись лица, которое подписало электронный документ (представителя ИФНС - ..., начальник инспекции).

Позиция Заказчика, что при представлении заявки в электронной форме участник обязан в составе заявки представить справку налогового органа в электронной форме в формате XML, подписанную усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица налогового органа и файл подписи в формате *.sig, *.sgn или другом формате не находит своего подтверждения, так как формат (XML + *.sig или *.sgn) справки имеет отношение исключительно к первому варианту формата предоставления справки установленного закупочной документацией в подпункте 17, пункта 4.2.1. Закупочной документации - « - 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 свою очередь, Заявитель в составе заявки приложил справку общества с ограниченной ответственностью «Системы защиты данных» в соответствии со

вторым вариантом предоставления, а именно выгруженный из системы ЭДО файл .pdf формата с нанесенными на него сведениями о цифровой подписи, как Участника, так и ИФНС России, что полностью соответствует требованию установленного подпунктом 17 пункта 4.2.1: « - в форме электронного документа, выгруженного через ЭДО с нанесенными на него сведениями о цифровой подписи налогового органа и о цифровой подписи Участника».

Также Комиссия отмечает, что вопреки позиции Заказчика, подпункт 17 пункта 4.2.1 Закупочной документацией не содержит требования о необходимости прилагать к файлу в формате «.pdf» файл, содержащий сведения о цифровой подписи налогового органа.

Файл, содержащий сведения о цифровой подписи налогового органа - это *.sig или *.sgn. и имеет отношение исключительно к первому варианту формы предоставления справки - XML + *.sig или *.sgn.

Участник в свою очередь предоставил документы в соответствии со вторым вариантом («.pdf» выгруженный через ЭДО с нанесенными на него сведениями о цифровой подписи налогового органа и о цифровой подписи Участника).

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 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.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что представленная в составе заявки справка ИФНС России № 17 по г. Москве № 87402, полученная ООО«Системы защиты данных» соответствует требованиям Закупочной документации, в связи с чем, отклонение заявки Заявителя является неправомерным.

Таким образом, Комиссия устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Призма» (ИНН:2124019520, ОГРН:1022100906475) на действия ПАО «Россети Московский регион» (ИНН: 5036065113, ОГРН: 1057746555811) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

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