РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2495/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.02.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:рассмотрев жалобу ООО «ЭМА» (далее также — Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на определение подрядчика на выполнение ПИР по титулу: Внедрение ПТК АСТУ на базе 8 и 19 РЭР УКС СЗО МКС – филиала ПАО «МОЭСК» (4 шт.(прочие)) (2541380) (реестровый № 32009852358, 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, мотивированная несогласием с отказом в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Закупке.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу от 05.02.2021 заявка Заявителя была отклонена в связи с тем что не соответствует пп. 5 п. 4.2.3 Документации о закупке (у Участника имеется задолженность по уплате налогов и других обязательных платежей. Участником в составе Заявки не предоставлена справка в произвольной форме с указанием размера задолженности в процентам по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки).

Заявитель с данным отклонением не согласился и направил жалобу в антимонопольный орган, в которой указал, что Заказчик необоснованной отклонил заявку Заявителя. Вместе с тем Заявитель отметил, что Заказчиком был направлен в адрес Участника запрос дополнительной информации, из которого следует, что Участник должен подготовить и предоставить следующую информацию: 1. Копии платежных поручений, подтверждающих оплату имеющейся задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей 2. Справку, в произвольной форме, с указанием размера задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки. Заявитель при этом направил ответ на запрос дополнительной информации письмо с подтверждением того, что суммы задолженностей, указанные в справке о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам по состоянию на 12.01.2021, были оплачены Участником 15.01.2021 и 01.02.2021, что подтверждается копиями платежных поручений, и по состоянию на 01.02.2021 (на момент ответа на запрос дополнительной информации) налоговая задолженность отсутствует. Письмом (исх № 46 от 01.02.2021г.) было также подтверждено, что ООО «ЭМА» не имеет просроченной задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25 (двадцать пять) процентов стоимости чистых активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения.

Требования к документам, подтверждающим соответствие участника закупки требованиям Документации, установлены в п. 4.2. Документации о закупке.

В соответствии с подп. 5) п. 4.2.3. Документации о закупке Участник должен предоставить Копию справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей по форме, утвержденной приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ (код по КНД 1120101), выданную соответствующими подразделениями ФНС не ранее чем за 3 месяца до срока окончания приема заявок. Справка может быть представлена в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа в порядке, установленном законодательством РФ. В случае наличия задолженности участник также должен предоставить справку в произвольной форме с указанием размера такой задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки.

При этом Заказчик отметил, что в составе заявки участника ООО «ЭМА» была предоставлена Справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов и сборов №4272 в которой содержалась информация о наличии у Заявителя задолженности по уплате налогов по состоянию на 12.01.2021.

Вместе с тем справка в произвольной форме с указанием размера такой задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки, требуемая в соответствии с подп. 5) п. 4.2.3. Документации о закупке, не была предоставлена Заявителем.

В соответствии с решением Постоянно действующей конкурсной комиссии ПАО «Россети Московский регион» от 29.01.2021 №РМР/471 Участнику был направлен запрос о предоставлении следующих документов:

- Скорректированной Справки о кадровых ресурсах (Согласно Заявке Участника: Справка о кадровых ресурсах является приложением к письму о подаче оферты от 19.10.2020 № 697, при этом письмо о подаче оферты приложено от 13.01.2021 №7).

- Копии платежных поручений, подтверждающих оплату имеющейся задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей.

- Справки с указанием размера задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки.

В ответ на направленный запрос, Заявитель предоставил скорректированную справку о кадровых ресурсах, два платежных поручения от 15.01.2021 и 01.02.2021, а также информационное письмо относительно имеющейся задолженности по налогам и сборам.

Однако Участник вновь не предоставил справку с указанием размера задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов участника Закупки (в информационном письме Участник указывает процентное соотношение задолженности к балансовой стоимости активов, что не соответствует требованиям Документации о закупке).

В части предоставленных копий платежных поручений, Заказчик пояснил, что данные документы не дают основание полагать об отсутствии задолженности перед налоговой службой в связи с отсутствием актуальной Справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей по форме, утвержденной приказом ФНС России от 20.01.2017 № ММВ-7-8/20@ (код по КНД

1120101). Довод участника о том, что данная справка выдается Федеральной налоговой службой в течение 5 рабочих дней после получения запроса не актуален, так как в соответствии с п. 2.3.1. Документации о закупке предполагается, что Участник при подаче своей заявки в полном объеме должен изучить Документацию о закупке и подать заявку в соответствии с требованиями Документации о закупке.

Согласно п. 2.11.1.5 Документации о закупке Заказчик рассматривает заявки участников в соответствии с требованиями, устанавливаемыми в Документации на основании предоставленных в составе заявок сведений и документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Таким образом, Заказчик отмечает, что у Заказчика отсутствовала информация о задолженности по налогам и сборам в процентном соотношении к стоимости чистых активов участника Закупки.

Данное требование является критичным для Заказчика в связи с увеличением риска признания ПАО «Россети Московский регион» не проявившим должную осмотрительность при выборе победителя Закупки со стороны налоговых органов. Показатель стоимости чистых активов имеет нормативное закрепление в Приказе Минфина России от 28 августа 2014 г. №84н «Об утверждении Порядка определения стоимости чистых активов», где определен порядок расчета стоимости чистых активов, а также отражает реально располагаемые, но не номинальные активы компании. Показатель стоимости чистых активов - это те средства компании, которые останутся после погашения задолженности перед кредиторами. Данный показатель более достоверно позволяет оценить стабильность финансового состояния и характеризует реальный уровень собственных средств бизнеса после расчетов по всем обязательствам и долгам.

Комиссия оценим представленные документы и сведения отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 3, утвержденного Приказом ФНС России от 21.04.2014 № ММВ-7-6/245 Справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей (далее – справка о состоянии расчетов) формируется с использованием программного обеспечения налоговых органов по данным информационных ресурсов инспекции ФНС России и учитывает информацию о всех суммах налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, уплачиваемых организацией (индивидуальным предпринимателем), в том числе в связи с исполнением обязанности ответственного участника консолидированной группы налогоплательщиков (Форма КНД 1160080).

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что Заказчик вправе самостоятельно устанавливать требования к претендентам, условиям допуска к участию, к составу их заявок, перечню документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям, при этом он обязан, в первую очередь, при формировании таких требований руководствоваться принципами провозглашенными Законом о закупках.

Между тем справка с указанием размера задолженности в процентах по отношению к стоимости чистых активов Участника закупки не была представлена Заявителем, при этом Заказчиком однозначно установлено требование о необходимости представления указанного документа.

В свою очередь, Заявитель, подавая заявку на участие в соответствующей закупочной процедуре, конклюдентно соглашается со всеми требованиями и условиями закупочной документации.

Иными словами Заявитель, согласившись с требованиями документации, подтвердил, что ему понятны все положения Закупочной документации, а также, что он готов представить все требуемые Закупочной документацией документы, однако требование Закупочной документации были исполнены не в полной мере.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем Комиссия признает жалобу необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭМА» (ИНН 5405284960) на действия ПАО «Россети Московский регион» (ИНН 5036065113) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 14.10.2020 № ЕО/57011/20.

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