

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1258/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии представителя от АО «Мосэкострой» - <...>
(по доверенности от 30.11.2018 № 2018-УФАС-1),

в отсутствие представителей от <...> (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 08.04.2019 № ПО/16312/19),

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель, Индивидуальный предприниматель) на действия АО «Мосэкострой» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку бордюра гранитного для Объекта: «Симоновская набережная на участке от Южного речного вокзала до 2-го Южнопортового проезда (с мостом) (Нагатинская пойма)» (реестровый № 31907592606) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно отклонил его заявку от участия в Аукционе.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Заказчиком 28.02.2019 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе от 25.03.2019 № 2 (далее - Протокол) заявку Заявителя отклонили на основании п. 14.4. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Мосэкострой», п. 7.4. Части 1 Аукционной документации и п. 18.3. Аукционной документации, а именно:

В составе заявки отсутствует надлежащим образом заверенная копия выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей,

полученная не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки. Отсутствует информация о том, что участник процедуры закупки не является офшорной компанией, зарегистрированной на территории государств и территорий, установленных приказом Минфина России от 13.11.2007 № 108н «Об утверждении Перечня государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны)».

Согласно п. 7.1.7 Аукционной документации, участник процедуры закупки не должен являться офшорной компанией, зарегистрированной на территории государств и территорий, установленных приказом Минфина России от 13.11.2007 № 108н «Об утверждении Перечня государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны)».

Представитель Заказчика в письменных возражениях указал, что из-за отсутствия в составе заявки выписки из ЕГРИП, было невозможно установить соответствие Заявителя требованию, установленному в п. 7.1.7 Аукционной документации.

Таким образом, по мнению Заказчика, основание для отклонения за отсутствие информации о нахождении Заявителя в офшорных зонах, является следствием непредставления выписки из ЕГРИП, что указывает на взаимосвязь оснований для отклонения.

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.

Между тем, при рассмотрении жалобы Заявителя Комиссия исходила, прежде всего, из следующего.

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 допускаются 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, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Действующим налоговым законодательством и законодательством о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей предусмотрен порядок получения соответствующей выписки с официального сайта налоговой службы любым заинтересованным лицом.

Наличие той или иной информации в открытых источниках в принципе исключает

необходимость представления выписки из ЕГРИП.

При этом Заказчик не посчитал возможным самостоятельно обратиться к сайту Федеральной налоговой службы.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «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, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В рассматриваемом случае Заявитель действовал добросовестно, учитывая обычаи делового оборота, и ожидал встречного добросовестного поведения со стороны Заказчика.

Между тем, Заказчик посчитал возможным лишить Заявителя права полноценно участвовать в Аукционе на основании непредставления документа в соответствии с Аукционной документацией, однако размещенного в свободном доступе в сети «Интернет».

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заявителя нарушений требований Аукционной документации и считает неправомерным вышеуказанное отклонение заявки Индивидуального предпринимателя на основании, указанном в Протоколе.

При этом указанное основание являлось не единственным основанием для отклонения заявки Заявителя.

Также Заявку Индивидуального предпринимателя отклонили за непредставление информации о том, что участник процедуры закупки не является офшорной компанией.

Как установлено ранее, Заказчику для установления данных сведений была необходима выписка из ЕГРИП, получить которую возможно с сайта налогового органа, что свидетельствует о формальном подходе при оценке заявки участника.

Кроме того, исходя из объективной логики довольно сложно представить, что физическое лицо может являться офшорной компанией.

Указанные основания для отклонения заявки оцениваются Комиссией критически, как сугубо формальные, не соответствующие основной цели проведения закупок - удовлетворении потребности заказчика путем выбора наилучшего предложения на конкурентной основе.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе по основанию, не предусмотренному Аукционной документацией, не соответствуют требованиям части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Помимо прочего, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В этой связи Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу <...> на действия АО «Мосэкострой» (ИНН: 9718105334, ОГРН: 1187746565874) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункту 2 части 1 статьи 3, 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 (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-1258/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1258/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Мосэкострой» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку бордюра гранитного для Объекта:

«Симоновская набережная на участке от Южного речного вокзала до 2-го Южнопортового проезда (с мостом) (Нагатинская пойма)» (реестровый № 31907592606) устранить допущенные нарушения, а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения конкурентной процедуры.
2. Заказчику рассмотреть поданную заявку на участие в Аукционе с учетом решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1258/2019.
3. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 26.08.2019.
5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 28.08.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.