РЕШЕНИЕ № 036/10/18.1-593/2019

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Юридическая коллегия «Зибенгар и партнеры» на действия заказчика - МКП «Воронежтеплосеть» при организации конкурса в электронной форме на оказание услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц (идентификационный номер закупки в ЕИС 31908094557)

29.08.2019 г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 26.08.2019

Решение в полном объеме изготовлено 29.08.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя-начальник отдела;

Сисева Н.И. - член Комиссии, государственный инспектор;

Карпенко М.А. – член Комиссии, специалист-эксперт,

в присутствии:

представителя заказчика — <...> по доверенности <...>, <...> по доверенности <...>.,

уполномоченного органа – <...> по доверенности <...>.,

заинтересованных лиц от ООО «Юридическая компания Ника» в лице генерального директора <...>, <...> по доверенности от <...>.,

заинтересованных лиц от ООО «Альянс Групп» <...> по доверенности от <...>., <...> по доверенности от <...>,

в отсутствии уведомленного должным образом заявителя,

рассмотрев жалобу ООО «Юридическая коллегия «Зибенгар и партнеры» на действия заказчика - МКП «Воронежтеплосеть» при организации конкурса в электронной форме на оказание услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц (идентификационный номер закупки в ЕИС 31908094557),

у с т а н о в и л а:

14.08.2019 года в Воронежское УФАС России (далее - Управление) поступила жалоба ООО «Юридическая коллегия «Зибенгар и партнеры» (далее — Заявитель) на действия заказчика - МКП «Воронежтеплосеть» при организации конкурса в электронной форме на оказание услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц (идентификационный номер закупки в ЕИС 31908094557).

Существо жалобы состоит в следующем. По мнению Заявителя Заказчик

неправомерно уменьшил предложенную участником применяющим общую систему налогообложения цену договора на сумму НДС при оценке и сопоставлении предложений всех участников закупки. Также Заявитель считает, что Заказчиком при оценке критерия: «Деловая репутация участника закупки, выражающаяся в отсутствии рекламаций по ранее исполняемым договорам, в которых участник закупки является поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и в иных репутационных показателях» не был изучен вопрос о наличии (отсутствии) рекламаций участников электронного аукциона. Кроме того Заявителем также указано что по критерию «Опыт оказания услуг» представленные в подтверждения контракты не были учтены комиссией и по указанному критерию Заявителю присвоено 0 баллов, что также привело к нарушению его прав.

Изучив предоставленные возражения и пояснения заказчика, руководствуясь требованиями Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия установила следующее.

12.07.2019 года на официальном сайте для размещения закупок в сети интернет в единой информационной системе zakupki.gov.ru, Заказчиком было размещено извещение № 31908094557 на оказание услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц.

Дата и время окончания подачи заявок 29.07.2019г. в 10:00.

Дата подведения итогов 02.08.2019г.

В связи с необходимостью получения Комиссией Воронежского УФАС России дополнительной информации, в соответствии с п. 14.1 ст. 18.1 Закона «О защите конкуренции», срок рассмотрения жалобы продлевался однократно. Резолютивная часть решения после анализа всех представленных документов была объявлена 26.08.2019 в 16 часов 00 минут.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в конкурсе в электронной форме № 295/2 в ЕИС 31908094557 на момент окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе было подано 7 (семь) заявок, допущено к участию в электронном аукционе 6 (шесть) заявок в том числе заявка Заявителя.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки па 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 па 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.

В рамках рассмотрения жалоб участников закупки, установленной статьей Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган вправе принимать решения только по тем нарушениям, перечень которых предусмотрен частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей 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 случае осуществления 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;

Проанализировав Документацию, заявку Заявителя, Комиссия приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона N 135-ФЗ 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей 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 том числе, в случае осуществления 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, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с

обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующим и принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились.

Согласно протоколу оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме № 295/3 в ЕИС 31908094557 5 (пять) участников электронного аукциона используют упрощенную систему налогообложения, в том числе Заявитель, 1 (один) участник электронного аукциона использует основную систему налогообложения – набравший самый высокий итоговый балл при оценке всех критериев.

Положение о закупках товаров, работ, услуг Муниципального казенного предприятия городского округа город Воронеж «Воронежтеплосеть» утверждено 13.03.2019г.

Согласно п. 9.5.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг МКП «Воронежтеплосеть» если при рассмотрении заявок выясняется, что среди участников конкурса, запроса котировок, запроса предложений, подавших заявки на участие в закупке, имеются юридические, физические лица, применяющие различные (между собой) системы налогообложения в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации, оценка заявок всех участников по критерию «цена договора» осуществляется без учета НДС. Данный порядок применяется только на этапе оценки заявок участников в целях недопущения, ограничения конкуренции, недопущения предоставления участникам, применяющим упрощенную систему налогообложения, преимущественных условий участия в закупке.

Согласно приложению № 4 к разделу 4 части 2 документации о проведении конкурса в электронной форме установлены критерии оценки заявок, а именно: порядок оценки заявок по критерию «Цена договора»; порядок оценки заявок по критерию «Деловая репутация участника закупки, выражающаяся в отсутствии рекламаций по ранее исполняемым договорам, в которых участник закупки является поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и в иных репутационных показателях»; порядок оценки заявок по критерию «Опыт оказания услуг».

Заявке, набравшей наибольший итоговый рейтинг, присваивается первый номер <...> Дальнейшее распределение порядковых номеров заявок осуществляется в порядке убывания итогового рейтинга.

Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг МКП «Воронежтелосеть» информация об оценке заявок по критерию «цена договора» без учета НДС была отражена в документации о проведении конкурса в электронной форме.

Согласно п. 4.2.8 части I инструкции участникам конкурса в электронной форме: Предложение о цене договора. При этом участник конкурса обязан указать данное предложение в двух формах: с учетом и без учета НДС. Если участник конкурса применяет упрощенную систему налогообложения, в его заявке должно быть указано, что ценовое предложение не подразумевает наличие НДС (например, «НДС не облагается»).

Комиссия Воронежского УФАС России пришла к выводу, что ознакомиться с данной информацией имели возможность все, кто имел намерение принять участие в данном аукционе, так как Положение о закупке товаров, работ, услуг МКП «Воронежтеплосеть» и документация о проведения конкурса в электронной форме размещены на официальном сайте закупок и является общедоступной информацией. Так при подаче заявок, каждый участник мог в соответствии с условиями аукционной документацией сформировать конкурентное предложение цены.

Согласно ч.2 ст. 2 Федерального закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией Воронежского УФАС России установлено, что данный раздел аукционной документации соответствует Положению о закупке товаров, работ, услуг МКП «Воронежтеплосеть».

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 3 Федерального закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

В обоснование данной нормы закона, а также по запросу Воронежского УФАС России МКП «Воронежтеплосеть» представило свои пояснения, правовые обоснования, в том числе аудиторское заключение от 26.08.2019 № 26-08/01, в котором указано, что МКП «Воронежтеплосеть» вправе принять НДС к вычету по услуге истребования просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц, что является также подтверждением возможности получения вычета налога на добавленную стоимость в конкретном случае.

Также МКП «Воронежтеплосеть» были представлены разъяснения инспекции Федеральной налоговой службы по Ленинскому району г. Воронежа о том, что МКП

«Воронежтеполосеть» представляет налоговую отчетность по общей системе налогообложения и в соответствии со статьей 143 НК РФ является плательщиком налога на добавленную стоимость, что в том числе свидетельствует о возможности получения возврата НДС.

Кроме того представители заказчика пояснили, что на этапе рассмотрения заявок у конкурсной комиссии отсутствовали основания полагать, что МКП «Воронежтеплосеть» не сможет получить возврат уплаченного по контракту НДС. В связи с чем были применены условия Приложения № 4 к Разделу 4 Части 2 конкурсной документации, согласно которым оценка заявок всех участников по критерию «цена договора» осуществляется без учета НДС если выясняется, что среди участников конкурса, запроса котировок, запроса предложений, подавших заявки на участие в закупке, имеются юридические, физические лица, применяющие различные (между собой) системы налогообложения в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

Таким образом, при заключении договора предоставления услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц между МКП «Воронежтеплосеть» и подрядчиком, применяющем основную систему налогообложения, Заказчик вправе использовать налоговой вычет, применяя экономически эффективное расходование денежных средств. По итогам рассмотрения указанных доводов, Комиссия Воронежского УФАС России не усматривает нарушений конкурсной комиссии, так как ничьи права и законные интересы не были нарушены.

Пункт 9.5.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг содержит критерий: «Деловая репутация участника закупки, выражающаяся в отсутствии рекламаций по ранее исполняемым договорам, в которых участник закупки является поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и в иных репутационных показателях». Из названия данного критерия видно, что помимо оценки рекламаций Заказчик вправе использовать «иные репутационные показатели».

Согласно данному критерию Заказчик использовал для оценки «иные репутационные показатели», которые выражаются в сроке присутствия участника конкурса в электронной форме на рынке услуг с момента его государственной регистрации не менее 2 лет с учетом правопреемства.

Соответствие указанному критерию должен подтверждаться предоставлением копии выписки из ЕГРЮЛ, а также копиями документов, позволяющих достоверно определить правопреемственность (в случае, если такая присутствует).

Согласно конкурсной документации оценка по указанному критерию должна осуществляться с учетом «Деловой репутации участника закупки, выраженной в сроке присутствия участника конкурса в электронной форме на рынке услуг с момента его государственной регистрации не менее 2 лет, с учетом правопреемства. С указанными условиями все участники также могли ознакомиться до подачи своих заявок. Вместе с тем участники не воспользовались в соответствии с действующих законодательством своим правом на направление запросов на разъяснение положений документации о конкурсе в части оценки по критерию «Деловая репутация….»

Комиссией Воронежского УФАС России установлено, что конкурсной комиссией

все заявки, допущенные к участию в электронном аукционе, были оценены по критерию «Деловая репутация участника закупки, выражающаяся в отсутствии рекламаций по ранее исполняемым договорам, в которых участник закупки является поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и в иных репутационных показателях» по сроку присутствия на рынке услуг. Комиссия Воронежского УФАС России не усматривает нарушений конкурсной комиссии.

Также Заявителем были приведены доводы о том, что конкурсной комиссией по критерию «Опыт оказания услуг» неправомерно было присуждено Заявителю 0 (ноль) баллов.

Согласно п. 9.5.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг МКП «Воронежтеплосеть» критериями оценки могут быть: аналогичный опыт поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг с обязательным пояснением о том, какой именно опыт признается аналогичным.

Согласно приложению № 4 к разделу 4 части 2 документации о проведении конкурса в электронной форме:

Опыт участника по оказанию услуг сопоставимого характера и объема.

Сопоставимыми по характеру считаются контракты (договоры) на оказание услуг по взысканию задолженности с физических и (или) юридических лиц, исполненные в полном объеме в период с 01.01.2014г. до 01.07.2019 г.(по дате подписания актов оказанных услуг или счетов-фактур).

Подтверждается:

- копиями исполненных (в полном объеме) контрактов (договоров), исполненных в период с 01.01.2014 г. до 01.07.2019 г.(по дате подписания актов оказанных услуг или счетов-фактур), включая все листы и приложения к ним, на оказание услуг сопоставимого характера и объема,

- копиями актов оказанных услуг или счетов-фактур на оказание услуг сопоставимого характера и объема.

Заявителем представлены 32 исполненных государственных контракта с актами исполнения услуг в полном объеме. Однако, согласно представленным контрактам их неотъемлемой частью являлось Техническое задание – приложение № 2, отражающее перечень и суть оказываемых исполнителем (ООО «Юридическая коллегия «Зибенгар и партнеры») услуг по юридическому сопровождению. Также предметом всех контрактов являлось взыскание вреда причиненного автомобильным дорогам общего пользования федерального значения, находящимися в оперативном управлении ФКБ «Сибуправтодор» провозом тяжеловесного груза, по актам «О превышении транспортным средством установленных ограничений по общей массе и (или) нагрузке на ось», что различается с предметом закупки ЕИС31908094557 - оказание услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России не усматривает в действиях конкурсной комиссии нарушений при оценке критерия «Опыт оказываемых услуг» у участника электронного аукциона - ООО «Юридическая

коллегия «Зибенгар и партнеры».

Комиссией Воронежского УФАС России не был установлен факт нарушения в действиях конкурсной комиссии Заказчика.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст.18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Воронежского УФАС России

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «Юридическая коллегия «Зибенгар и партнеры» на действия конкурсной комиссии заказчика - МКП «Воронежтеплосеть» при организации конкурса в электронной форме на оказание услуг по истребованию просроченной дебиторской задолженности за коммунальные услуги с должников - юридических лиц (идентификационный номер закупки в ЕИС 31908094557) необоснованной.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии А.В. Логошин

Члены Комиссии Н.И. Сисева

М.А. Карпенко