

РЕШЕНИЕ

по жалобе ИП Пегушина С. В. (вх. №002360)

27 февраля 2015 г.
Пермь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Плаксин А. В., и.о. заместителя руководителя управления;

Члены комиссии:

Шадрина А. А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Белова А.Н., заместитель начальника отдела контроля органов власти и процедур торгов,

рассмотрев жалобу ИП Пегушина С. В. (вх. №002360) (далее – заявитель) на действия ООО «Тепловая энергетическая компания» (далее – заказчик, организатор торгов) при организации и проведении запроса котировок по отбору организации для заключения договора на выполнения работ по ремонту бытовых помещений в котельной №17 (ЛТП) по адресу: Пермский край, г. Кунгур, ул. Воровского, 35; извещение №31501991319 опубликовано на официальном сайте РФ для размещения информации о закупках (далее – официальный сайт) www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» (далее – закупка, торги),

УСТАНОВИЛА:

18.02.2015 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при организации и проведении торгов.

Заявитель считает, что оценка и сопоставление заявок на участие в торгах осуществлены организатором торгов с нарушением требований действующего законодательства РФ. нарушение выразилось в том, что, цена договора, предложенная победителем торгов – ООО «Проф-Основа» фактически выше цены, предложенной ИП Пегушиным С. В., т.к. последний не уплачивает НДС.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные возражения

на жалобу, считает, что торги проведены в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

Порядок и условия проведения процедур закупок товаров, работ и услуг организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов установлены Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (п. 1 ч. 2 ст. 1).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг могут быть обжалованы в антимонопольный орган участниками закупки, указанными в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в следующих случаях:

- 1) неразмещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на таком официальном сайте, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, согласно ч.ч. 1, 5 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, осуществляемых в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников; создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах,

запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений; участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений (письмо ФАС РФ от 24.12.2013 г. №ИА/52585/13).

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии со ст. 2, ч. 1 ст. 4 Закона о закупках при проведении закупок заказчик – организация, осуществляющая регулируемый вид деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов обязан руководствоваться, в т.ч. утверждённым общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью и размещённым на официальном сайте Положением о закупках, в котором должны содержаться требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

Частью 2 ст. 4 Закона о закупках установлено, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год.

Размещение плана закупки на официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года. План закупки считается размещённым на официальном сайте надлежащим образом после размещения в соответствии с [пунктом 4](#) настоящего Положения в общедоступной части официального сайта структурированного вида плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённого Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 N 908).

Согласно ч.ч. 5, 8 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) настоящей статьи.

24.10.2014 г. на официальном сайте размещено Положение о закупках заказчика, утверждённое общим собранием участников ООО «Тепловая Энергитическая Компания» 15.10.2014 г. Главой 8 Положения предусмотрено осуществление закупок способом – запроса котировок, т.е. способом определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором информация о потребностях заказчика в товаре работе, или услуге сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения в Единой информационной системе извещения о проведении запроса

котировок и победителем запроса котировок признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену договора.

04.02.2015 г. заказчиком на официальном сайте опубликованы, извещение о торгах, закупочная документация, в т.ч. техническое задание, проект договора, формы (образцы) документов. Датой и временем окончания подачи заявок указано 10.02.2015 г. Рассмотрение заявок назначено на 11.02.2015 г.

Пунктом 5.3.1 документации установлено, что в случае, если стоимость выполнения работ одного или нескольких Участников закупки не облагается НДС, в целях обеспечения сравнимости участников с обычным и льготным режимами налогообложения, на стадии сопоставления заявок ценовые предложения других Участников также учитываются без НДС.

12.02.2015 г. на официальном сайте размещён протокол торгов, согласно которого победителем торгов признано ООО «Проф-Основа» с ценой договора 288135,59 руб. (без учёта НДС). При этом, цена, предложенная Обществом с учётом НДС составляет 340000,00 руб. цена договора, предложенная заявителем составляет 300000,00 руб. без учёта НДС.

План закупок заказчика на 2015 г. надлежащим образом на официальном сайте не размещён, в частности в общедоступной его части.

Таким образом, отсутствуют основания применения к рассматриваемой закупке положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Заказчик не предъявлял к участникам торгов требований о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке. На официальном сайте в соответствующие сроки размещены все сведения и документы, размещение которых является обязательным согласно Закона о закупках, за исключением плана закупок. В части не размещения плана закупок, заказчик нарушил ч. 2 ст. 4 Закона о закупках, п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённого Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 N 908.

Кроме того, Комиссия Пермского УФАС России находит обоснованными доводы заявителя о несоответствии п. 5.3.1 закупочной документации требованиям антимонопольного законодательства, в т.ч. ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Под конкуренцией, в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В рассматриваемом случае конкуренция выражается в соперничестве хозяйствующих субъектов за право заключения договора на выполнения работ по ремонту бытовых помещений. Каждому хозяйствующему лицу, вне зависимости от его организационно-правовой формы гарантируется право на осуществление самостоятельных действий, в т.ч. путём подготовки и подачи соответствующей заявки на участие в торгах, а победителем закупки должен стать тот участник, который при всех имеющихся у него затратах, связанных с оказанием услуг

(выполнением работ), являющихся предметом торгов сможет предложить цену договора, меньше цены, предложенной иными лицами – его конкурентами.

Следовательно, в рассматриваемом случае заказчик, для обеспечения соперничества хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке выполнения ремонтных работ, обязан создать равные условия участия в торгах всем без исключения заинтересованным лицам и не предоставлять преимущественных условий участия в торгах отдельным хозяйствующим субъектам, группе хозяйствующих субъектов.

Однако, утвержденные заказчиком в закупочной документации положения п. 5.3.1 однозначно создают преимущественные условия в торгах отдельной категории участников торгов, а именно организациям-плательщикам НДС.

Применение данного пункта на практике будет означать, что одни участники торгов, не являющиеся плательщиками НДС при определении предлагаемой ими цены договора, должны исходить не только из затрат, которые они будут вынуждены понести в связи с оказанием услуг (выполнением работ), являющимися предметом торгов, но и из необходимости для их конкурентов, т.е. иных участников торгов уплачивать, либо не уплачивать НДС.

Следует отметить, что перечень запретов, установленный ст. 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим, кроме того, согласно данной статье запрещаются не только действия, которые приводят к ограничению конкуренции, но и те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Следовательно, при установлении возможности ограничения конкуренции отсутствует необходимость устанавливать конкретных хозяйствующих субъектов, которым предоставляются определенные преимущества. В данном случае необходимо определять хозяйствующих субъектов, которые получают определенные преимущества, путем определения свойств, присущих указанным субъектам. В данном случае к таким свойствам может быть отнесено наличие у участников торгов обязанности уплачивать НДС. Следовательно, Комиссия Пермского УФАС России признает в действиях заказчика нарушение ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона (ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Учитывая изложенные нормы права, Комиссия Пермского УФАС России считает возможным в данном случае выдать заказчику обязательное предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения, в т.ч. путём надлежащего размещения на официальном сайте плана закупок на 2015 г.

Антимонопольным органом учтено, что по результатам торгов заключен договор.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Пегушина С. В. (вх. №002360) на действия ООО «Тепловая энергетическая компания» при организации и проведении запроса котировок по отбору организации для заключения договора на выполнения работ по ремонту бытовых помещений в котельной №17 (ЛТТ) по адресу: Пермский край, г. Кунгур, ул. Воровского, 35; извещение №31501991319 опубликовано на официальном сайте РФ для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» обоснованной.

2. Признать в действиях ООО «Тепловая энергетическая компания» факт нарушения ч. 2 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённого Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 N 908, а также ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном создании преимущественных условий участия в торгах отдельным категориям участников торгов путём утверждения п. 5.3.1 закупочной документации на участие в указанных торгах, что привело, либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания ремонтных работ.

3. Выдать ООО «Тепловая энергетическая компания» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в т.ч. путём надлежащего размещения информации на официальном сайте торгов.

Председатель Комиссии
Плаксин

А. В.

Члены Комиссии
Шадрина

А. А.

А.Н. Белова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Д. Е. Баранов, (342) 235-10-36.