

О признании жалобы обоснованной,
решение №052/01/18,1-3470/2022

ООО «Система»

440034, Пензенская область, г.
Пенза,
ул Калинина, стр. 118 офис 10

[<...>](#)

**ФКП «Завод имени Я.М.
Свердлова»**

606002, Нижегородская область,
г. Дзержинск, пр-кт Свердлова,
д.4

[<...>](#)

ООО «ЕТП»

420097, г. Казань, ул.
Достоевского,
д. 66/17

[<...>](#)

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-3470/2022

14 декабря 2022 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по

Нижегородской области в составе:

- <...> - председателя комиссии, <...>
- <...> - члена комиссии, <...>
- <...> - члена комиссии, <...>

при
участии:

- <...> - представителя ФКП «Завод Я.М. Свердлова» (доверенность от 15.08.2022 № 3968),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Система» (далее — ООО «Система», заявитель) на действия Федерального казенного предприятия «Завод имени Я.М. Свердлова» (далее также — ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова», заказчик) при проведении открытого тендера в электронной форме на право заключения договора по выполнению электромонтажных работ АПС и СОУЭ здания склада 7а цеха № 19 для нужд ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова» (далее также – тендер), размещенном на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, номер извещения №32211870895,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России) поступила жалоба ООО «Система» на действия ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова» при проведении открытого тендера в электронной форме на право заключения договора по выполнению электромонтажных работ АПС и СОУЭ здания склада 7а цеха № 19 для нужд ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова», размещенном на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, номер извещения №32211870895.

При обращении в антимонопольный орган заявитель сообщил о недобросовестных действиях ФКП «Завод Я.М. Свердлова» при организации и проведении тендера.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «Система» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о конкуренции) и назначило её рассмотрение на 14.12.2022 (уведомление от 08.12.2022 исх. №ОШ/28313/22).

Дело по существу рассмотрено 14.12.2022 посредством

видеоконференцсвязи. В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт надлежащего уведомления сторон о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заказчика, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Система» обладает правом на обжалование действий заказчика.

Заявитель жалобы считает, что подведение итогов Заказчиком было проведено с нарушением пункта 18 «Документации о проведении открытого тендера в электронной форме по определению подрядчика для выполнения работ «Электромонтажные работы. АПС и СОУЭ. Здание склада 7а цеха № 19» для нужд ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова» (далее также — документация). Заказчик возражает против доводов жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу №052/01/18.1-3470/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

1) 22.11.2022 заказчиком на сайте электронной площадки <https://zakupki.gov.ru/>

размещено извещение о проведении открытого тендера в электронной форме на право заключения договора по выполнению электромонтажных работ АПС и СОУЭ здания склада 7а цеха № 19 для нужд ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова», размещенном на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, номер извещения №32211870895 и документация.

Из пункта 11 документации следует, что начальная (максимальная) цена договора составляет 2 781 717,31 (Два миллиона семьсот восемьдесят одна тысяча семьсот семнадцать) рублей 31 копейка.

Начальная (максимальная) цена договора определена проектно-сметным методом. Расчет начальной (максимальной) цены договора произведен путем составления локального сметного расчета, предусмотренный подпунктом 1 пункта 7 документации и включает в себя все виды расходов и издержек Подрядчика, связанные с исполнением договора, в том числе расходы на выполнение всех видов работ, являющихся предметом договора, на приобретение материалов и оборудования, использование механизмов и транспорта, необходимых для выполнения работ, уплату налогов и сборов (в т.ч. НДС) и причитающееся ему вознаграждение.

2) Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Учитывая, что Налоговый кодекс Российской Федерации устанавливает, как общие режимы налогообложения (общая система налогообложения), так и специальные режимы налогообложения (упрощенная система налогообложения), участие в закупочных процедурах в соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках вправе принимать лица, находящиеся как на общей, так и на упрощенной системе налогообложения.

В соответствии с пунктом 7 части 10 статьи 4 Закон о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Подпунктами 1, 2 пункта 7 документации о проведении открытого тендера в электронной форме ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова» установлено, что должны быть указаны следующие сведения:

- начальная (максимальная) цена договора должны быть определена проектно-сметным методом. Расчет начальной (максимальной) цены договора должен быть произведен путем составления локального сметного расчета;
- обоснование начальной (максимальной) цены договора на работы,

услуги (включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В пункте 7 Раздела № 2 к документации о проведении открытого тендера в электронной форме указан порядок формирования начальной (максимальной) цены договора, который включает все возможные расходы, в том числе расходы на выполнение всех видов работ, являющихся предметом договора, на приобретение материалов и оборудования, использование механизмов и транспорта, необходимых для выполнения работ, уплату налогов и сборов (в т.ч. НДС) и причитающееся ему вознаграждение.

В пункте 18 раздела 1 документации о проведении открытого тендера в электронной форме комиссия при определении условий исполнения договора по цене договора (цене единицы товара (работы, услуги), при условии, что точный объём поставляемого товара (работы, услуги) не определен в извещении и документации о закупке) проводит анализ назначения приобретаемой продукции для определения права Заказчика произвести налоговый вычет НДС в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации. Комиссия имеет право определить единый базис сравнения ценовых предложений по следующему правилу: если в закупке принимают участие участники закупки, применяющие разные системы налогообложения, комиссия применяет в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений, цены предложений участников без учета НДС.

При этом цену без НДС могут указать лица, находящиеся на любом режиме налогообложения. Сопоставление и оценка заявок на предмет выявления лучших условий исполнения договора производится по цене без НДС среди всех участников аукциона, следовательно, оспариваемое условие закупочной документации свидетельствует о том, что на стадии проведения торгов участник, не являющийся плательщиком НДС, будет иметь преимущество перед иным участником, являющимся плательщиком НДС.

Однако заказчик не осуществил определение единого базиса для сравнения ценовых предложений участников, применяющих разные системы налогообложения.

В ходе рассмотрения дела представитель заказчика сообщил, что определить единый базис сравнения ценовых предложений это право Комиссии, а не обязанность.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что действия заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки

заявок участников закупки по Критерию №1, *противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1 статьи 17 Закона о конкуренции, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.*

В связи с этим жалоба заявителя признаётся обоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Система» на действия ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова» при проведении открытого тендера в электронной форме на право заключения договора по выполнению электромонтажных работ АПС и СОУЭ здания склада 7а цеха № 19 для нужд ФКП «Завод имени Я.М. Свердлова», обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 3 пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, требования пункта 1 статьи 17 Закона о конкуренции.

3. Выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

2022-32587