

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-03пр/16-100

город Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2016 года

В полном объёме решение изготовлено «29» сентября 2016 года

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии: Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены Комиссии:

Полищук М.С. – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Мареха Д.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

<...> – представителя ФГУП «Атомфлот» по доверенности,

<...> - представителя ФГУП «Атомфлот» по доверенности,

<...> - представителя ФГУП «Атомфлот» по доверенности,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Эскейп» на действия заказчика – Федерального государственного унитарного предприятия атомного флота (ФГУП «Атомфлот») при проведении открытого запроса предложений в электронной форме по извещению №31604083778 от 09.09.2016 г. на право заключения договора на выполнение работ по ремонту здания склада баллонов ФГУП «Атомфлот» (инв. № 100004901) (код ОКПД 2 - 41.20.40.000 Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов, возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)),

УСТАНОВИЛА:

ООО «Эскейп» (далее по тексту - Заявитель) в поданной жалобе указало, что Заказчиком в лице ФГУП «Атомфлот» при проведении закупки по извещению №31604083778 от 09.09.2016 г. на право заключения договора на выполнение работ по ремонту здания склада баллонов ФГУП «Атомфлот» (инв. № 100004901) допущены нарушения Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и статью 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Суть нарушений выразилась в следующем:

Согласно пункту 9 Извещения о проведении закупки:

«Начальная (максимальная) цена договора: 14 675 130 (Четырнадцать миллионов шестьсот семьдесят пять тысяч сто тридцать) рублей 00 копеек, включая НДС.

Начальная (максимальная) цена договора: 12 436 550 (Двенадцать миллионов четыреста тридцать шесть тысяч пятьсот пятьдесят) рублей 85 копеек, без учета НДС.

Предложение участника о цене договора также не должно превышать начальную (максимальную) цену договора без учета НДС».

Заявитель полагает, что в случае участия в данной закупке участника, применяющего упрощённую систему налогообложения, и участника, применяющего общую систему налогообложения, заказчик создаёт последнему преимущественные условия участия, что является нарушением вышеуказанных нормативных актов.

Жалоба ООО «Эскейп» рассмотрена Комиссией Мурманского УФАС в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Мурманского УФАС установила следующее:

Федеральное государственное унитарное предприятие атомного флота (далее по тексту - ФГУП «Атомфлот», Заказчик) на официальном сайте закупок <http://zakupki.gov.ru> разместило 09.09.2016 г. Извещение № 31604083778 о проведении закупки - открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме без квалификационного отбора, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту здания склада баллонов ФГУП «Атомфлот» (инв. № 100004901) (код ОКПД 2 - 41.20.40.000 Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов, возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)).

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг 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.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки положения.

ФГУП «Атомфлот» при организации и осуществлении закупочной деятельности

руководствуется Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденным протоколом №37 от 07.02.2012 г. наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (с изменениями от 24.06.2016 г.).

Порядок и условия проведения открытого запроса предложений регламентированы Приложением №12 Положения о закупке.

Порядок проведения запроса предложений, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства определен Разделом 4 Приложения №12 Документации о закупке.

Извещение о проведении рассматриваемой закупки, а также Закупочная документация открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме утверждены 09.09.2016 г. генеральным директором ФГУП «Атомфлот».

Дата и время окончания подачи заявок: 19.09.2016 г. 09:00.

Дата вскрытия конвертов: 19.09.2016 г. 09:00.

Дата и время заседания закупочной комиссии: 19.09.2016 г. 09:00.

Дата и время проведения отборочной стадии рассмотрения заявок: не позднее 26.09.2016 г.

Дата и время проведения оценочной стадии рассмотрения заявок: не позднее 28.09.2016 г.

Пунктом 9 Извещения о проведении закупки определено:

«начальная (максимальная) цена договора: 14 675 130 (Четырнадцать миллионов шестьсот семьдесят пять тысяч сто тридцать) рублей 00 копеек, включая НДС.

В связи с тем, что заказчик применяет налоговый вычет НДС в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации в отношении всех приобретаемых товаров (работ, услуг) - в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены предложений участников без учета НДС. Начальная (максимальная) цена договора: 12 436 550 (Двенадцать миллионов четыреста тридцать шесть тысяч пятьсот пятьдесят) рублей 85 копеек, без учета НДС.

Предложение участника о цене договора также не должно превышать начальную (максимальную) цену договора без учета НДС.

Цена договора включает в себя расходы, предусмотренные условиями проекта Договора (Часть 3 «Проект договора»), с учетом требований Тома 2 «Техническая часть», являющимся неотъемлемой частью Документации настоящего запроса предложений.»

Комиссией Мурманского УФАС установлено, что порядок формирования начальной (максимальной) цены договора регламентирован пунктом 1 статьи 5.2.4 Положения о закупке, согласно которому при проведении конкурентных закупок, а также закупок у единственного поставщика, упрощенных закупок заказчик

определяет НМЦ согласно приложению № 8 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 3.1. Раздела 2 Главы 3 Приложения №8 «Методика расчёта начальных (максимальных) цен договоров при проведении закупок» Положения о закупке при определении расчета начальной (максимальной) цены заказчик проводит анализ назначения приобретаемой продукции для определения права заказчика произвести налоговый вычет НДС в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса РФ. В зависимости от результатов анализа определяется единый базис сравнения ИЦИ по следующим правилам:

если заказчик применяет налоговый вычет НДС в отношении приобретаемой продукции, то в качестве единого базиса сравнения ИЦИ используются цены данных ИЦИ без учета НДС. В таком случае расчет начальной (максимальной) цены производится без НДС и дополнительно устанавливается начальной (максимальной) цены с учетом НДС.

Согласно пункту 3.2 части 1 Закупочной документации ввиду того, что в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (работ, услуг), единый базис сравнения ценовых предложений: без учета НДС. Приведение ценовых предложений участников закупки к единому базису осуществляется путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС.

Формой 1 Закупочной документации, утверждённой 09.09.2016 г. генеральным директором ФГУП «Атомфлот», регламентирована форма Заявки на участие в закупке, которая предусматривает указание Участником закупки цены заявки в рублях в учётом и без учёта НДС.

Комиссия Мурманского УФАС приходит к выводу, что Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупке.

В силу положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны соблюдать принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг организациями, перечисленными в части 2 статьи 1 указанного Закона, при этом не определяет порядок закупки, что относит к обязанности заказчиков.

Регулирование порядка выбора победителя закупочной процедуры, в силу изложенного выше, а также положений части 1 статьи 1 Закона о закупках, предполагает возможность осуществления такого выбора наиболее приемлемым для заказчика способом с учетом особенностей осуществляемой заказчиком хозяйственной деятельности, характеристик закупаемых товаров, работ, услуг и, соответственно, не исключает право последнего предусмотреть особенности порядка оценки и сопоставления заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, в части оценки и сопоставления ценовых предложений таких участников, при условии соблюдения требований законодательства Российской Федерации, в частности, антимонопольного, что следует из положений

статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Исходя из смысла положения Закона о закупках и Налогового кодекса Российской Федерации, преимущества хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, участвующих в закупках не предусмотрены.

Согласно Закупочной документации порядок закупки, допускает уменьшение ценного предложения участника, являющегося плательщиком НДС на сумму учтенного НДС, а ценовые предложения участников, применяющих иной налоговый режим, остаются неизменными.

Не представление возможности для участников торгов учитывать цены без НДС может быть рассмотрено как предоставление преимуществ лицам, применяющим упрощенную систему налогообложения, поскольку последние изначально будут находиться в более выгодном положении, чем плательщики НДС, так как предлагаемая ими цена всегда будет ниже, чем у плательщиков НДС.

Расчет и присвоение баллов исходя из цены, сформулированной за вычетом НДС в случае участия в закупке лица, применяющего упрощенную систему налогообложения, представлением преимуществ не является, а направлено на представление равных возможностей для участия в закупке и оценке поданных заявок на общих основаниях.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу, что в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений, обеспечения равной и объективной оценки заявок, а также в целях экономически эффективного расходования денежных средств и реализации мер, направленных на сокращение издержек Заказчика, сравнение предложений по критерию "Цена договора" должна проводиться по цене без НДС.

Таким образом, нарушений статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Заказчика не установлено.

Учитывая вышеизложенное, и руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эскейп» на действия заказчика – Федерального государственного унитарного предприятия атомного флота (ФГУП «Атомфлот») при проведении открытого запроса предложений в электронной форме по извещению №31604083778 от 09.09.2016 г. на право заключения договора на выполнение работ по ремонту здания склада баллонов ФГУП «Атомфлот» (инв. № 100004901) (код ОКПД 2 - 41.20.40.000 Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов, возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)) необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Мурманской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

И. Н. Попова

Члены комиссии:

М. С. Полищук

Д.А.Мареха