

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-177/2021

«10» февраля 2021 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

с использованием системы видеоконференцсвязи заседания Комиссии и при участии:

- <...> представителя ООО ТД СДС-Трейд» (доверенность от 04.02.2021 № 04/02/20);

- <...> представителя ООО «Сибресурс» (доверенность от 20.01.2020 № 135),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Сибресурс» и материалы жалобы № 042/07/3-177/2021,

### УСТАНОВИЛА:

- УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Сибресурс» на действия заказчика Общество с ограниченной ответственностью «Ленинск-Кузнецкие Коммунальные Системы» (далее -ООО «ЛКС», Заказчик) при организации и проведении запроса ценовых котировок на поставку коагулянта оксихлорид алюминия (ОХА) водный раствор, извещение было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32109943967.

По мнению Заявителя, Заказчик в документации, определил способ оценки заявок, не предусмотренный Законом о закупках, нарушающий принцип равенства и отсутствия дискриминации, а именно: ценовое предложение участника, уменьшенное на НДС, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Неправомерное требование в Документации следующих документов: действующее техническое условие на продукцию; документ, подтверждающий соответствие продукции Единым санитарным требованиям, паспорт и сертификат качества товара; паспорт безопасности химической продукции; сертификат соответствия продукции техническим условиям. А также требование о сроке действия данных документов.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 05.02.2021 № 05/1067 рассмотрение жалобы № 042/07/3-177/2021 было назначено на 10.02.2021 года в 11 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: Заявителя, Заказчика и организатора торгов.

10.02.2021 представитель заявителя на заседании Комиссии поддержал доводы жалобы.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что с доводами жалобы не согласен. Кроме того, 05.02.2021 организатором процедуры размещено уведомление о принятом решении заказчика об отказе от проведения запроса ценовых котировок на основании п.1.4 Закупочной документации. Подробно доводы на жалобу изложены в отзыве (от 09.02.2021 вх. 510).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-177/2021, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «ЛКС», утвержденным протоколом общего собрания участников ООО «ЛКС» от 18.06.2019 г. (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Порядок проведения запроса ценовых котировок регулируется разделом 13 Положения.

15.04.2019 между ООО «ЛКС» (принципал) и ООО ТД «СДС-Трейд» (агент) заключен агентский договор № 1/2019-АГ.

Согласно п. 1.1 договора агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению Принципала юридические и иные действия, направленные на обеспечение Принципала товарами (работами, услугами), необходимыми для его уставной деятельности, в том числе заключать от имени Принципала и за его счет договоры на поставку и доставку Продукции (работ, услуг).

В соответствии с п. 1.1 Дополнительного соглашения к Агентскому договору № 1/2019-АГ от 15.04.2019 агент обязуется за вознаграждения совершать по поручению Принципала от его имени и за его счет, юридические и иные действия, направленные на закупку товарами (работ, услуг), необходимыми для его производственной деятельности Принципала, в порядке и на условиях, предусмотренных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и иными нормативно-правовыми актами, а также утвержденным в установленном порядке Положением.

Председателем закупочной комиссии ООО ТД «СДС-Трейд» <...> утверждена Документация о проведении процедуры закупки на право заключения Договора на поставку коагулянта оксихлорид алюминия (ОХА) водный раствор для нужд ООО «ЛКС» (далее – Документация).

Согласно п 1.4. Документации Заказчик (Организатор процедуры закупки) вправе отменить закупку до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Решение об отказе от проведения закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения. По истечении указанного срока отмены до заключения договора Заказчик (Организатор процедуры закупки) вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

05.02.2021 организатором процедуры размещено на официальном сайте Единой

информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32109943967 уведомление о принятом решении заказчика об отказе от проведения запроса ценовых котировок на основании п.1.4 Закупочной документации.

Вместе с тем, Комиссия Кемеровское УФАС России рассмотрев жалобу Заявителя установила следующее:

В п. 2.2 Документации установлена начальная (максимальная) цена за единицу, руб., без учёта НДС (20%).

В соответствии с п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Таким образом, цена установленная без учета НДС в Документации не противоречит п. 7 ч.10 ст.4 Закон о закупках.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть установлены сведения, определенные положением о закупке, в том числе: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 12) и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13).

Согласно п. 6.2.3 Документации победителем процедуры закупки признается Участник, который на основании критериев и порядка оценки, установленных в настоящей документации, определен закупочной комиссией как Участник, предложивший лучшие условия выполнения договора.

В соответствии с п. 6.1.2 Документации отклонение (не допуск) Участников закупки в случае наличия в заявках предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота), начальную (максимальную) цену единицы товара, работы, услуги.

Оценка предложения участника осуществляется по цене без НДС. В случае, если в Закупке принимают участие организации, работающие с НДС, и организации, применяющие упрощенную систему налогообложения или являющиеся плательщиками единого налога на вмененный доход (т.е. не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость - НДС), то оценка заявок производится по цене без учета НДС, при этом предложенная цена договора не должна превышать максимальную стоимость цены договора, заявленную организатором, без учета НДС.

Таким образом, организатор торгов не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков, а также устанавливать порядок оценки путем приведения цен к единому базису.

С учетом того, что закупка отменена, сравнение ценовых предложений, участников закупки, осуществлено не было, соответственно данные противоречия Документации не привели к нарушению прав и интересов Участников закупки.

Относительно второго довода Комиссия Кемеровское УФАС России приходит к следующему выводу:

Согласно раздела 4 Документации установлены требования Заказчика (Организатора процедуры закупки) к содержанию, форме и составу заявки, требования к описанию предлагаемой продукции. Участник процедуры закупки должен:

4.1. Направить Организатору процедуры закупки заявку и Анкету участника закупки (Форма №1) на фирменном бланке предприятия.

4.2. Заявка оформляется в виде официального предложения на фирменном бланке предприятия, содержащее следующую информацию:

4.2.1. Наименование продукции.

4.2.2. Количественные характеристики продукции.

4.2.3. Полные технические характеристики, функциональные (потребительские) свойства продукции.

4.2.4. Место, условия и сроки (период) поставки.

4.2.5. Стоимость продукции с учётом требований указанных в п. 2.6 настоящей Документации.

4.2.6. Форма, сроки и порядок оплаты.

4.2.7. Прочие сведения, подтверждающие требования, указанные в настоящей Документации (в т.ч. квалификацию Участника закупочной процедуры и качество продукции по запросу организатора закупочной процедуры: копии сертификатов соответствия, технические условия, свидетельства, паспорта на продукцию, разрешения Ростехнадзора на применение и т.п., гарантийные обязательства и т.д.).

Согласно ч. 1 ст. 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт <...> инструкция по эксплуатации, сертификат

соответствия, технические условия и так далее.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника вышеуказанных документов в соответствии с требованиями Документации, обременяют участника закупки заблаговременно приобрести указанную в Документации продукцию.

Таким образом, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупки в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации зависит от волеизъявления третьих лиц.

На основании вышеизложенного, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанное требование является избыточным, поскольку для его исполнения Организатором торгов устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе приобрести соответствующий товар для получения копии указанных документов, либо запросить вышеуказанные документы у производителя/дилера, официального представителя, что противоречит части 1 статьи 2 Закона о закупках, пункту 1 части 10 статьи 4 и пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках принципу равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением не выдавать, так как закупка отмена.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Сибресурс» на действия организатора торгов ООО ТД СДС-Трейд» обоснованной.
2. Признать организатора торгов ООО ТД СДС-Трейд» нарушившим ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, п.1 ч.10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Предписание не выдавать, так как закупка отменена.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия