

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-12/15-73-75

07 июля 2015 года

город Мурманск

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

Председателя Комиссии Мурманского УФАС — руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Чечениной С.А.;

Членов Комиссии Мурманского УФАС:

Калитиной Н.А. – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Фирсовой Н. М. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

представителя Филиала «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» – <...> (по доверенности от 10.02.2015 года №545/349ФД/20),

директора общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Заполярье» - <...> ,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту решения – Закон о защите конкуренции) жалобы общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Заполярье» на действия организатора закупки - Филиала «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» при проведении:

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502471233;

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502472057;

- запроса предложений на ремонт внутренних помещений зданий, извещение № 31502481499,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 26 июня 2015 года от общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Заполярье» (далее по тексту решения – ООО «СК «Заполярье», Общество, Заявитель) были направлены жалобы на действия организатора закупки - Филиала «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» (далее по тексту решения – Организатор закупки,

Филиал «35 СРЗ» ОАО «ЦС «Звездочка») при проведении:

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502471233;
- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502472057;
- запроса предложений на ремонт внутренних помещений зданий, извещение № 31502481499 (далее по тексту решения – Запросы предложений).

Из существа поданных жалоб следует, что согласно закупочной документации Заказчик предлагает участникам Запросов предложений сделать ценовое предложение по ценам договоров с учетом НДС или без учета НДС.

содержит указание на две начальные (максимальные) цены договоров, а именно: с учетом НДС и без учета НДС. В случае поступления заявок с ценовым предложением с учетом НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будет принят как ценовое предложение с учетом НДС. В случае поступления заявок с ценовым предложением без учета НДС, единый базис сравнения ценовых предложений будет принят как ценовое предложение без учета НДС.

По мнению ООО «СК «Заполярье», Организатор закупки не должен применять в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений предложения участников закупки, цена договоров в которых указана без учета НДС.

Общество просит признать действия Организатора закупки неправомерными.

Организатор закупки с доводами Общества не согласен. Филиал «35 СРЗ» ОАО «ЦС «Звездочка» представил письменные пояснения по существу доводов жалоб от 03.07.2015 года № 874-32а/101-Б03, где указал, что в соответствии с пунктом 14.1 Методических рекомендаций открытого акционерного общества «Объединенная судостроительная корпорация» если заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (работ, услуг), то в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используют цены предложений участников без учета НДС.

Запросы предложений осуществлялись Организатором закупки в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В своих пояснениях Филиал «35 СРЗ» ОАО «ЦС «Звездочка» отмечает, что доводы Заявителя не содержат оснований для подачи жалоб, в соответствии с пунктом 10 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту решения - Закон о закупках).

Филиал «35 СРЗ» ОАО «ЦС «Звездочка» просит в удовлетворении жалоб ООО «СК «Заполярье» отказать.

Комиссия Мурманского УФАС, проанализировав доводы Заявителя, выслушав пояснения представителя Организатора закупки, изучив представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Прежде всего, необходимо отметить, что в силу части 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 (далее в настоящей статье - заявитель).

Следовательно, жалобы ООО «СК «Заполярье» подлежат рассмотрению.

ОАО «Центр судоремонта «Звездочка» действует на основании Устава, утвержденного Общим собранием акционеров (Протокол № 05 от 30 марта 2011 г.)

Пунктом 4.5 Устава определено, что ОАО «Центр судоремонта «Звездочка» имеет филиал «35 судоремонтный завод».

Запросы предложений проводились Организатором закупки в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Центр судоремонта «Звездочка», одобренном Решением Совета директоров ОАО «Центр судоремонта «Звездочка» (Протокол № 93 от 31.01.2014 г) (далее по тексту решения - Положение).

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 (далее - положение о закупке).

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.

В соответствии с пунктом 2.5 части 2 Положения, при проведении закупочной деятельности Заказчик и Организатор закупки руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации, настоящим Положением.

Организатор закупки 17 июня 2015 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru опубликовал следующие извещения на проведение:

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502471233;
- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502472057;
- запроса предложений на ремонт внутренних помещений зданий, извещение № 31502481499.

Частью 8 статьи 4 Закона о закупках определено, что извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В силу пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

В соответствии с подпунктом 6 пункта 5.4.8 части 5 Положения в извещении о закупке должна быть указана, в том числе, начальная (максимальная) цена договора (цена лота), либо сведения, что начальная (максимальная) цена не установлена.

Согласно пункту 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

В закупочной документации должна быть указана, в том числе, начальная (максимальная) цена договора (цена лота), либо сведения, что начальная (максимальная) цена не установлена (подпункт 6 пункта 5.4.12 части 5 Положения).

В соответствии с пунктом 7.1 части 7 Положения для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе и запросе предложений закупочная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям, указанным в закупочной документации.

Пунктом 7.4 части 7 Положения установлено, что порядок определения и основание выбора единого базиса сравнения ценовых предложений должны быть описаны в документации процедуры закупки.

Изучив закупочную документацию, а также извещения по Запросам предложений, Комиссия Мурманского УФАС установила нижеследующее.

Согласно извещению № 31502471233 начальная (максимальная) цена договора на ремонт мягкой кровли составляет 4 000 000, 00 (Четыре миллиона) рублей, 00 копеек.

В пункте 6 и 6.1 Коммерческого предложения, которое является неотъемлемой частью документации о закупке указано:

| № п/п | Критерий оценки | Требование организатора | Предложение участника |
|-------|-----------------|-------------------------|-----------------------|
| 6 | Начальная | 4 000 000 руб. 00 коп. | |

| | | | |
|-----|---|--|--|
| | (максимальная) цена договора с учетом НДС | В случае поступления заявок с ценовым предложением с учетом НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будет принят как ценовое предложение с учетом НДС. | |
| 6.1 | Начальная (максимальная) цена договора без учета НДС | 3 389 830 руб. 51 коп. В случае поступления заявок с ценовым предложением без учета НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будет принят как ценовое предложение без учета НДС. | |

Согласно извещению № 31502472057 начальная (максимальная) цена договора на ремонт мягкой кровли составляет 4 500 000, 00 (Четыре миллиона пятьсот тысяч) рублей, 00 копеек.

В пункте 6 и 6.1 Коммерческого предложения, которое является неотъемлемой частью документации о закупке указано:

| № п/п | Критерий оценки | Требование организатора | Предложение участника |
|-------|---|---|-----------------------|
| 6 | Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС | 4 500 000 руб. 00 коп. В случае поступления заявок с ценовым предложением без учета НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будет принят как ценовое предложение с учетом НДС. | |
| 6.1 | Начальная (максимальная) цена договора без учета НДС | 3 813 559 руб. 32 коп. В случае поступления заявок с ценовым предложением без учета НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будет принят как, ценовое предложение без учета НДС. | |

Согласно извещению № 31502481499 начальная (максимальная) цена договора на ремонт внутренних помещений зданий составляет 4 900 000, 00 (Четыре миллиона девятьсот тысяч) рублей, 00 копеек.

В пункте 6 и 6.1 Коммерческого предложения, которое является неотъемлемой частью документации о закупке указано:

| № п/п | Критерий оценки | Требование организатора | Предложение участника |
|-------|--|--|-----------------------|
| 6 | Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС | 4 900 000 руб. 00 коп. В случае поступления заявок с ценовым предложением с учетом НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будут приняты как, ценовые предложения с учетом НДС. | |
| 6.1 | Начальная (максимальная) цена договора без | 4 152 542 руб. 37 коп. В случае поступления заявок с ценовым | |

| | | |
|-----------|--|--|
| учета НДС | предложением без учета НДС, единый базис сравнения ценовых предложений по критерию «Цена договора» будут приняты как, ценовые предложения без учета НДС. | |
|-----------|--|--|

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Как было указано ранее, в извещениях по Запросам предложений указана одна начальная (максимальная) цена договоров. Однако в Коммерческом предложении, являющимся неотъемлемой частью документации о закупке Заказчик предлагает участникам Запросов предложений сделать ценовое предложение по ценам договоров с учетом НДС или без учета НДС.

В ходе заседания представитель Заказчика сообщила для примера, что в случае, если участник по запросу предложения (извещение № 31502481499) предложит цену договора 4 500 000 рублей 00 копеек без учета НДС, заявка такого участника будет отклонена как превышающая цену, поскольку начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС 4 900 рублей 00 копеек.

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.

Документация о закупке, как следует из положений пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках должна содержать критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

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.

Предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении закупки.

Можно сделать вывод о том, что Заказчик, предложив участникам закупки сделать ценовое предложение по ценам с учетом НДС или без учета НДС, фактически предоставил преимущества тем участникам, которые работают по общей системе налогообложения и обязывает участников, применяющих упрощенную систему налогообложения делать предложения ниже заявленной начальной (максимальной) цены, что нарушает требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

По мнению Комиссии Мурманского УФАС содержание в документации двух предложений по начальной (максимальной) цене договоров противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, которым предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе 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.

Конкуренция представляет собой 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.

Из общей практики, запрос предложений является конкурентным способом закупки, при котором его организатор заранее информирует поставщиков (исполнителей, подрядчиков) о потребности в продукции (работах, услугах), приглашает подавать предложения, назначенная организатором закупочная комиссия рассматривает их на отборочной стадии, отклоняет несоответствующие требованиям извещения и документации о закупке заявки, определяет победителя, как участника, предложившего наиболее низкую цену договора.

Указание в документации на две цены договоров (с учетом НДС и без учета НДС) ведет к созданию внешних условий, обуславливающих неправомерное определение лица, с которым будет заключен договор, соответственно, к созданию преимущественных условий для одних и невыгодных для других.

Кроме того, необходимо отметить, что Закон о закупках и Положение не наделяют Организатора закупки правом указывать в документации по Запросам предложений две начальные (максимальные) цены договоров.

Таким образом, Комиссия Мурманского УФАС пришла к выводу, что Филиал «35 СРЗ» ОАО «ЦС «Звездочка» своими действиями, а именно: предложив участникам закупки сделать ценовое предложение по ценам с учетом НДС или без учета НДС, фактически предоставил преимущества тем участникам, которые работают по общей системе налогообложения и обязал участников, применяющих упрощенную систему налогообложения делать предложения ниже заявленной в извещениях начальной (максимальной) цены договоров.

допустил нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС,

РЕШИЛА:

Признать жалобы ООО «СК «Заполярье» на действия организатора торгов Филиала «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» при проведении:

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502471233;
- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502472057;
- запроса предложений на ремонт внутренних помещений зданий, извещение № 31502481499, обоснованными.

Признать организатора закупки - Филиал «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка», нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать Заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

В полном объеме решение изготовлено 09 июля 2015 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 06-12/15-73-75

07 июля 2015 года

город Мурманск

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

Председателя Комиссии Мурманского УФАС — Чечениной С.А., руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Членов Комиссии Мурманского УФАС:

Калитиной Н.А. – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Фирсовой Н. М. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

на основании решения от 07 июля 2015 года по делу № 06-12/15-73-75, принятого по итогам рассмотрения жалоб общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Заполярье» на действия организатора торгов Филиала «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка», при проведении:

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502471233;

- запроса предложений на ремонт мягкой кровли, извещение № 31502472057;

- запроса предложений на ремонт внутренних помещений зданий, извещение № 31502481499 (далее по тексту предписания — Запросы предложений), руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов – Филиалу «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» устранить нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем:

1.1. отмены протоколов, составленных в ходе проведения Запросов предложений;

1.2. внесения изменений в закупочную документацию с учётом выявленных нарушений, либо аннулированием процедур закупок.

2. Организатору торгов – Филиалу «35 судоремонтный завод» открытого акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» исполнить предписание и в срок до 27 июля 2015 года представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательство исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа (в соответствии с законом об электронной цифровой подписи) на электронный адрес: to51@fas.gov.ru

Комиссия Мурманского УФАС России предупреждает, что в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, за исключением органа, указанного в части 7.1 настоящей статьи, является административным правонарушением и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.

В полном объеме предписание изготовлено 09 июля 2015 года.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.