

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 03.03.2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 09.03.2021г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии: ; ;

при участии представителя заказчика — ООО «Черемховский водозабор» — (доверенность);

при участии представителя заявителя — ООО «Сибресурс» - (доверенность);

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «Сибресурс» жалобой на действия заказчика – ООО «Черемховский водозабор» в связи с нарушением при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку оксихлорида алюминия на 2021г., извещение № 32109984888, опубликованного на сайте www.zakupki.gov.ru .

Заявитель считает, что заказчиком в закупочной документации установлена противоречивая информация относительно предмета закупки, также, по мнению заявителя, установленный в документации срок заключения договора по результатам закупки противоречит части 15 статьи 3.2 Закона о закупках. Кроме того, заявитель полагает, что в документации неправомерно установлено требование к участникам, применяющим УСН, согласно которому они должны в заявке указать не предлагаемую цену договора, а цену договора увеличенную на НДС.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы,

возражения организатора торгов, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок 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) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

ООО «Черемховский водозабор» осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупках товаров, работ и услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Черемховский водоканал», утвержденным решением учредителей от 14.12.2015 (далее - Положение о закупке).

Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок -www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 32109984888 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку оксихлорида алюминия на 2021г, а также документация о закупке.

Ознакомившись с указанной информацией ООО «Сибресурс» была подана жалоба на положения документации заказчика.

Согласно пункту 3 Извещения предметом запроса котировок является поставка оксихлорида алюминия. При этом в пункте 6 Извещения указано: «Срок оказания услуг: с момента заключения Договора оказания услуг до 30 декабря 2021г.».

Кроме того, согласно доводам заявителя, в подпунктах 3, 5 и 6 пункта 16 Извещения указаны ссылки на статьи 28, 29, части 3 статьи 30, статьи 14 «настоящего Федерального закона». Наименование федерального закона в Извещении не указано. При этом, запрос котировок осуществляется в рамках Закона о закупках, который содержит 8 статей. Указание данных статей, по мнению заявителя, не соответствует Закону о закупках и вводит участников закупки в заблуждение.

Исходя из пояснений заказчика, предметом запроса котировок является поставка оксихлорида алюминия на 2021г., в документации запроса котировок указано, что оксихлорид алюминия приобретаемый ООО «Черемховским водозабором» поставляется до склада в специализированных автоцистернах Продавца оснащенных погруженным насосом и шлангами необходимой покупателю длины. Вместе с тем, указанные противоречия в Извещении возникли вследствие опечатки сотрудника при составлении текста документации.

Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу, что наличие указанных в документации о закупке опечаток (ошибок), не могло повлиять на возможность участников сформировать и подать заявку на участие в закупке.

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Кроме того, в пункте 13 Извещения указан срок, в течение которого победитель запроса котировок должен заключить договор: «не ранее чем через семь дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, и не позднее чем через двадцать дней с даты подписания итогового протокола».

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно пояснениям заказчика, ООО «Черемховский водозабор» согласен с доводом заявителя об ошибке в сроках заключения договора. В документации указан срок, в течение которого победитель запроса котировок или иной участник запроса котировок, с которым заключается договор при уклонении победителя запроса котировок от заключения договора, должен подписать договор: не ранее чем через семь дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, и не позднее чем через двадцать дней с даты подписания итогового протокола. При создании извещения на электронной площадке произошла опечатка, и срок для подписания договора заполнился автоматически.

Таким образом, комиссией Иркутского УФАС установлено нарушение заказчиком части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, довод заявителя

жалобы о неправомерности установленного в документации срока заключения договора по результатам закупки признан обоснованным.

Кроме того, согласно подпункту 5 Технического задания (Приложение №1 к документации) в случае, если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС (Участник закупки указывает в заявке предложение о цене договора, цене единицы товара, работы, услуги с учетом НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, в том числе, если такой участник не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС).

Установленный в рассматриваемой конкурсной документации порядок закупки, по мнению Комиссии Иркутского УФАС, допускает уменьшение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС на сумму учтенного НДС, а ценовые предложения участников, применяющих иной налоговый режим, остаются неизменными, что может создавать неравные условия участникам закупки.

В соответствии с позицией ФАС России, обозначенной в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках.

Согласно пунктам 5, 7 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) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

При этом наличие в Закупочной документации нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениям о Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При этом Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

В свою очередь Закон о закупках не содержит норм указывающих на возможность при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участником без учета НДС.

Предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК 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.

Комиссия, проанализировав положения Закона о закупках, Налогового кодекса Российской Федерации, указывает на отсутствие положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупках. Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу об обоснованности довода заявителя, признала организатора торгов нарушившим пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3, часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Сибресурс» на действия заказчика – ООО «Черемховский водозабор» в связи с нарушением

при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку оксихлорида алюминия на 2021г., извещение № 32109984888, обоснованной;

2. Признать заказчика нарушившим пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3, часть 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в документацию в соответствии с принятым решением и проведении закупки повторно;
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности;
5. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии