

Решение № 05-04.1/110-18

о признании жалобы необоснованной

11.01.2019

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «АРИС - Омск» (далее – ООО «АРИС - Омск», Заявитель) на действия акционерного общества «Транснефть - Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть - Западная Сибирь», Заказчик, Ответчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление клининговых услуг Аппарата управления (извещение № 31807129549) (далее – открытый конкурс, закупка),

при участии представителя Заявителя – <...> (доверенность от 01.06.2018 № 5, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность от 09.01.2019 № 04/19/22, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 05.12.2018 № 890/18/22, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 11527 от 25.12.2018), который полагает, что Заказчик определил победителя открытого конкурса неправомерно. В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

В целях принятия участия в открытом конкурсе Заявителем была подготовлена и подана заявка. В соответствии с протоколом итогового заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 14.12.2018 № АХО-3686/К/2019-И (далее – протокол итогового заседания) победителем признано ООО «Альфа Пласт» с ценой 5991467,14 рублей (без НДС).

Заявитель считает, что протокол итогового заседания содержит недостоверную информацию о ценовом предложении заявки ООО «Альфа Пласт», которое составляет 5991467,14 рублей (без НДС).

По мнению Заявителя, предложенная цена товара должна быть указана с НДС, а стоимость выполнения работ ООО «Альфа Пласт» с НДС неизвестна, что является грубым нарушением Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

В связи с чем, Заявитель просит отменить протокол итогового заседания и приостановить заключение контракта с победителем.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 26.12.2018 № 05-11420 Ответчиком представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 11.01.2019 представители Ответчика с доводами жалобы не согласились, высказались согласно возражениям Заказчика на жалобу ООО «АРИС - Омск», отметив следующее.

Заказчик при проведении открытого конкурса помимо законодательства о закупках и локальных нормативных актов АО «Транснефть - Западная Сибирь» руководствовался также позицией ФАС России, выраженной в письме № РП/3883/18 от 23.01.2018.

Пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения о цене договора (лота) и порядок формирования цены договора (лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пункту 6 технического задания на закупку по лоту № АХО-3686/К/2019 (СМП) «Клининговые услуги Apparata управления», утвержденного 02.11.2018 (далее – Техническое задание), НДС включен в стоимость договора.

Таким образом, АО «Транснефть - Западная Сибирь», руководствуясь указанными выше положениями действующего законодательства, с учетом позиции ФАС России, в соответствии с конкурсной документацией, осуществило оценку и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе вне зависимости от того включает ли заявка участника НДС или не включает его по причине того, что участник закупки, предлагающий такую цену, не является плательщиком указанного налога по основаниям, предусмотренным Налоговым Кодексом Российской Федерации.

Сравнению подлежали предложенные участниками закупки полные цены, включающие все налоги и сборы, в том числе косвенные (включая НДС).

Определение Заказчиком победителя проведенного открытого конкурса производилось посредством оценки совокупности критериев заявки каждого из участников согласно утвержденному порядку и критериям оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе (оценка коммерческой части, оценка квалификационно - технической части, оценка заявки на участие в закупках).

Ответчик считает, что Заявитель ошибочно ссылается на положения Закона о контрактной системе, поскольку сфера закупочной деятельности АО «Транснефть - Западная Сибирь» регулируется Законом о закупках.

На основании изложенного представители Ответчика просят признать жалобу Заявителя необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – Официальный сайт), установлено, что 11.11.2018 размещено извещение № 31807129549 о проведении открытого конкурса.

Согласно извещению о проведении открытого конкурса прием заявок на участие в открытом конкурсе осуществлялся Ответчиком с 11.11.2018 по 21.11.2018 до 10 час. 00 мин. (время местное).

Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом конкурсе – 26.11.2018.

Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе – 30.11.2018.

Дата подведения итогов открытого конкурса – 10.12.2018.

Согласно протоколу заседания комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 26.11.2018 № АХО-3686/К/2019-1 на участие в открытом конкурсе подано шесть заявок. Первые части Заявок №№ 5579, 9271, 5461, 7283, 1638 признаны соответствующими требованиям

документации о закупке и допущены к дальнейшему участию в открытом конкурсе. Первая часть заявки № 2073 признана несоответствующей требованиям документации и отклонена от участия в открытом конкурсе.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 30.11.2018 № АХО-3686/К/2019-2 конкурсная комиссия, рассмотрев вторые части заявок: ООО «АРИС – Омск», <...>, ООО «Альфа Пласт», ООО «Примекс – Омск», ООО «КлинСиб», признала их соответствующими требованиям документации и допустила к дальнейшему участию.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 10.12.2018 № АХО-3686/К/2019-П, в связи с длительным сроком рассмотрения заявок участников, срок рассмотрения заявок продлен до 14.12.2018.

Согласно протоколу итогового заседания ООО «Альфа Пласт» признано победителем открытого конкурса. Заявка ООО «АРИС – Омск» признана наилучшей после заявки победителя.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно 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.

В соответствии с частью 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 подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Заказчик при организации и проведении открытого конкурса руководствовался положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 21.06.2018 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 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.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Из содержания части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе:

- сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно пункту 3.2 Положения о закупке не допускается предъявлять к участникам закупки, закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора 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, закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные организатором закупки, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Из содержания пункта 3.12 Положения о закупке следует, что сведения, предусмотренные частью 9 статьи 4 Закона о закупках, должны быть указаны в извещении об осуществлении конкурентной закупки и могут быть указаны в извещении об осуществлении неконкурентной закупки.

Из содержания пункта 3.13 Положения о закупке следует, что сведения, предусмотренные частью 10 статьи 4 Закона о закупках, должны быть указаны в документации о конкурентной закупке, могут быть указаны в документации о неконкурентной закупке.

Разделом 6 Положения о закупке регламентирован порядок проведения конкурса.

В соответствии с пунктом 6.6.7 Положения о закупке победителем признается участник, набравший наибольшее количество баллов по результатам оценки и сопоставления заявок. Участником закупки, заявка которого признана наилучшей после заявки победителя, становится участник, заявка которого набрала наибольшее количество баллов после количества баллов, полученного заявкой победителя.

Пунктом 7 инструкции для участника закупки товаров, работ, услуг (далее – Инструкция) регламентирован порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пунктам 7.1, 7.2 Инструкции сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) указываются в извещении об осуществлении закупки. Цена договора (цена лота) включает в себя стоимость всех затрат подрядчика, исполнителя необходимых для поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, указанных в документации о закупке (Техническое задание) и проекте договора, с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, а также все налоги и сборы, обязанность по уплате которых возникает у подрядчика, исполнителя при исполнении условий, предусмотренных проектом договора.

Цена заявки на участие в закупке должна включать все затраты участника закупки, связанные с обязательствами по поставке товаров, выполнению всех видов работ и услуг, а также уплату всех налогов, пошлин и сборов, предусмотренных законодательством Российской Федерации, в том числе НДС.

Комиссией установлено, что согласно пункту 11 извещения об осуществлении закупки начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 7 678 747,44 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

В пункте 10.3.4 Инструкции установлено, что в составе заявки на участие в закупке представляются документы и формы, указанные в приложении к Форме 1.

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «АРИС – Омск» приложена «Форма 2. Расчет цены договора», содержащая ценовое предложение – 6995638,80 с учетом НДС (сумма НДС составляет 1165939,80).

ООО «Альфа Пласт» в составе заявки на участие в открытом конкурсе приложило Форму 2, содержащую ценовое предложение – 5991467,14 без НДС. При этом ООО «Альфа Пласт» в составе заявки также приложило информационное письмо о переходе на упрощенную систему налогообложения, выданное ИФНС по Ленинскому району г. Новосибирска.

ООО «КлинСиб» в составе заявки на участие в открытом конкурсе приложило Форму 2, содержащую ценовое предложение – 6065094,42 без НДС. При этом ООО «КлинСиб» в составе заявки также приложило уведомление о возможности применения упрощенной системы налогообложения, выданное ИФНС по Советскому административному округу г. Омска.

ООО «Примекс – Омск» в составе заявки на участие в открытом конкурсе приложило Форму 2, содержащую ценовое предложение – 5751003,60 без НДС. При этом ООО «Примекс – Омск» в составе заявки также приложило уведомление о возможности применения упрощенной системы налогообложения, выданное ИФНС по Октябрьскому административному округу г. Омска.

ИП <...> в составе заявки на участие в открытом конкурсе приложил Форму 2, содержащую ценовое предложение – 5583333,33 без НДС. При этом ИП <...> в составе заявки также приложил информационное письмо, в котором сообщает, что применяет упрощенную систему налогообложения.

В протоколе итогового заседания отражено итоговое распределение баллов по результатам оценки и сопоставления заявок участников открытого конкурса:

№ п/п	Участник закупки	Цена заявки	Оценка ценовых предложений	Оценка квалификационно-технической части	Оценка заявки на участие в закупке
1	2	3	4	5	6
1	ООО «Альфа Пласт»	5991467,14	46,59	45,05	91,64
2	ООО «АРИС – Омск»	6995638,80	39,91	48,80	88,71
3	ООО «КлинСиб»	6065094,42	46,03	40,78	86,81
4	ООО «Примекс – Омск»	5751003,60	48,54	33,58	82,12
5	ИП <...>	5583333,33	50,00	29,90	79,90

Из содержания части 16 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки, содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ,

услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

Статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность определена как самостоятельная, осуществляемая на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Принимая решение участвовать в закупке, хозяйствующий субъект самостоятельно формирует 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 и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Комиссия отмечает, что в извещении о проведении открытого конкурса и Техническом задании установлена начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС, следовательно, она распространяется на всех участников открытого конкурса независимо от применяемой системы налогообложения. Цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя.

Комиссия считает, что при оценке предложения участника закупки по критерию «цена договора» комиссии Заказчика недопустимо производить вычет НДС из ценового предложения участника закупки, являющегося плательщиком указанного налога, это может привести к созданию данному участнику преимущественных условий по сравнению с участниками закупки, применяющими упрощенную систему налогообложения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя о том, что протокол итогового заседания содержит недостоверную информацию о ценовом предложении заявки ООО «Альфа Пласт», является необоснованным.

Кроме того, Комиссия отмечает, что открытый конкурс проводился в соответствии с Законом о закупках, в связи с чем, ссылка Заявителя в своей жалобе на положения Закона о контрактной системе необоснованна.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «АРИС - Омск» на действия акционерного общества «Транснефть - Западная Сибирь» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление клининговых услуг Аппарата управления (извещение № 31807129549).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 26.12.2018 № 05-11420.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
<...>

Члены Комиссии
<...>

<...>

<...>