

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

<.....> - ВРИО заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

<.....> - эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

<.....> - эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

до перерыва в рассмотрении - в присутствии представителей сторон по ВКС — <.....>, действующей на основании доверенности от 14.05.2021 (<.....>) и <.....>, действующего на основании доверенности № 104 от 03.02.2021 (АО «Государственная компания «Северавтодор»), после перерыва в рассмотрении — в присутствии представителя Заказчика по ВКС, рассмотрев жалобу <.....> (вх. от 23.06.2021 № 5995-ЭП/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Государственная компания «Северавтодор» при проведении закупки на оказание услуг по приемке, выгрузке, хранению и отгрузке инертных материалов и краски для Филиала № 9 АО «ГК «Северавтодор», извещение 32110404254, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалобы <.....> (вх. от 23.06.2021 № 5995-ЭП/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Государственная компания «Северавтодор» при проведении закупки на оказание услуг по приемке, выгрузке, хранению и отгрузке инертных материалов и краски для Филиала № 9 АО «ГК «Северавтодор», извещение 32110404254.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик установил требования в документации, которые ограничивают конкуренцию, а

именно установил начальную (максимальную) цену договора без учета НДС.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 01.07.2021 в «10» час. «00» мин.

На заседании 01.07.2021 комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что для полного рассмотрения жалобы необходимо получение дополнительных сведений, документов.

На основании вышеизложенного, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, принято решение о продлении срока принятия решения по Жалобе до 08.07.2021 и о назначении рассмотрения жалобы на 08.07.2021 в «16» час. «00» мин., по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке

такого заказчика;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения

торгов.

Жалоба Заявителя поступила в антимонопольный орган 23.06.2021, в пределах срока обжалования, в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, соответственно, Комиссия антимонопольного органа полномочна рассматривать данную жалобу с учетом, доводов, содержащихся в Жалобе.

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках, целями регулирования которого являются: обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) 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.

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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность «Государственная компания «Северавтодор» регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в Акционерном обществе «Государственная компания «Северавтодор», утвержденным Советом директоров АО «ГК «Северавтодор».

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке 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) (далее - официальный сайт) 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.

22.06.2021 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110404254 о проведении закупки Оказание услуг по приемке, выгрузке, хранению и отгрузке инертных материалов и краски для Филиала №9 АО "ГК «Северавтодор».

Согласно п. 7 Извещения о закупке № 12-9 «Оказание услуг по приемке, выгрузке, хранению и отгрузке инертных материалов и краски для Филиала №9 АО «ГК «Северавтодор»» начальная (максимальная) цена договора (цена лота): 8334 820,00 (Восемь миллионов триста тридцать четыре тысячи восемьсот двадцать) рублей 00 копеек без учета НДС. Начальная (максимальная) цена единицы товара (в целях применения приоритета в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 №925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами»). В начальную (максимальную) цену включены: вознаграждение Исполнителя за текущее содержание железнодорожного тупика; возмещение платежей по подаче и уборке вагонов и маневровую работу локомотива, дополнительные сборы, оплаченные или подлежащие оплате Исполнителем Железной дороге, рассчитанные на базе ставок ТП РЖД и не подлежащие согласованию сторонами по настоящему договору; иные платежи за дополнительно оказываемые услуги.

Так же в данном пункте есть обязанность указания участником закупки цены предложения без учёта определённых налогов или иных составляющих: Участник закупки обязан указать в заявке цену предложения с НДС с указанием суммы НДС, если такой участник является плательщиком НДС. В случае если Участник не является плательщиком НДС, он указывает цену предложения без НДС и сведения о причинах освобождения от уплаты НДС.

В качестве сравнения цен при проведении оценки и сопоставления заявок Участников используются цены, предложенные Участниками закупки без учета НДС.

Закупочная деятельность Заказчика на момент проведения

рассматриваемого Запроса котировок в электронной форме регламентируется Положением о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должно содержать в соответствии частью 2 статьи 2 Закона о закупках требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 8 подпункта 11.2.2 пункта 11.2 статьи 11 Положения о закупке установлено, что в извещении о закупке должны быть указаны сведения, а именно:

- 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, в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках в пункте 7 Извещения о проведении Запроса котировок в электронной форме указана НМЦК без учета НДС и порядок определения такой цены.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие

дискриминации) участников закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Данная правовая позиция нашла отражение в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Закон о закупках содержит требования об указании в документации о конкурентной закупке сведений 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, при этом, не содержит требования об установлении НМЦК с учетом НДС.

Из буквального толкования части 22 статьи 3.2, части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения); победителем в запросе предложений признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что в рассматриваемом случае при сопоставлении ценовых предложений участников запроса предложений без учета НДС заказчиком созданы условия, при которых требования к предоставлению ценовых предложений и к оценке таких предложений в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов.

В соответствии со статьей 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 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.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> (вх. от 23.06.2021 № 5995-ЭП/21) на действия Заказчика - АО «Государственная компания «Северавтодор» при проведении закупки на оказание услуг по приемке, выгрузке, хранению и отгрузке инертных материалов и краски для Филиала № 9 АО «ГК «Северавтодор», извещение 32110404254, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии: <.....>

<.....>