

Решение № 055/07/3-746/2019

о признании жалобы необоснованной

11.10.2019

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 «СПК «Кран Ремонт» (далее – ООО «СПК «Кран Ремонт», Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Транснефть-Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть-Западная Сибирь», Заказчик, Ответчик) при проведении конкурса в электронной форме 1100-A05-K-Y03-00964-2019 «Текущий ремонт электрооборудования подъёмных сооружений» (извещение № 31908230526 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Конкурс),

при участии представителя Заявителя – <...> (доверенность № 10/19 от 10.10.2019, личность удостоверена паспортом);

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

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 02.10.2019 № 9930) на действия АО «Транснефть-Западная Сибирь», который полагает, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

Заявитель считает, что участник № 1 в нарушение требований конкурсной документации предоставил ценовое предложение без учета НДС.

В извещении о проведении Конкурса указана начальная (максимальная) цена договора (цена лота) с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

Из пункта 2.1 проекта договора (приложение к конкурсной документации) следует, что стоимость работ по договору включает в себя, в том числе НДС 20%.

Общество полагает, что если в извещении о проведении закупки установлена начальная (максимальная) цена с учетом НДС, то организация, работающая на упрощенной системе налогообложения, должна представить заявку на участие в закупке с учетом НДС. Статья 163, подпункт 1 пункта 5 статьи 173, пункт 4 статьи 174 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) допускают выставять НДС организациям, использующим упрощенную систему налогообложения.

По мнению ООО «СПК «Кран Ремонт», сумма налога, которая была учтена при составлении НМЦК, становится для участников закупки с упрощенной системой налогообложения дополнительной прибылью. Из этого следует, что компании, работающие по упрощенной системе налогообложения, находятся в более выгодных условиях, чем остальные, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В связи с чем, Заявитель просит выдать Ответчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 04.10.2019 № 05-10963 Ответчиком представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 11.10.2019 представители АО «Транснефть-Западная

Сибирь» с доводами жалобы Общества не согласились и пояснили следующее.

Условия проведения закупки, требования к её участникам, а также критерии определения победителя установлены Заказчиком в конкурсной документации. Предусмотренные документацией требования в равной степени применяются ко всем участникам закупки, подавшим заявки на участие в Конкурсе. При этом, определение победителя закупки осуществляется в результате совокупной оценки предложений (заявок) каждого участника. Порядок и критерии оценки утверждены организатором закупки и представлены для ознакомления в составе конкурсной документации.

Заказчик при проведении 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 задания на выполнение работ по лоту № 1100-А05-К-У03-00964-2019 «Текущий ремонт электрооборудования подъёмных сооружений» и пункту 11 извещения о проведении Конкурса НДС включен в цену договора (лота).

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 Конкурсе вне зависимости от того включает ли цена участника НДС или не включает его по причине того, что участник закупки, предлагающий такую цену, не является плательщиком указанного налога по основаниям, предусмотренным НК РФ.

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

Победителем Конкурса признана организация, предложившая наименьшую цену договора, что не нарушает права третьих лиц и соответствует целям регулирования Закона о закупках.

На основании изложенного, представители Ответчика просят признать жалобу Заявителя необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 23.08.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Заказчиком было размещено извещение и документация о проведении Конкурса.

Согласно извещению № 31908230526 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 23.08.2019 по 09.09.2019.

Дата открытия заказчику/организатору закупки доступа к заявкам на участие в Конкурсе – 09.09.2019.

Дата рассмотрения предложений участников Конкурса – 16.09.2019, дата подведения итогов Конкурса установлена 23.09.2019.

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет: 1 740 276,0 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть-Западная Сибирь» № 1100-А05-К-У03-00964-2019/Д от 16.09.2019 на участие в Конкурсе поступило две заявки. По итогам рассмотрения представленных заявок оба участника допущены к участию в Конкурсе.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть-Западная Сибирь» № 1100-А05-К-У03-00964-2019/И от 23.09.2019 ООО «СТЦ «Крансервис» признано победителем Конкурса с предложенной ценой договора 1 290 704,70 рубля (НДС не облагается).

Заявителю присвоено 2 место, цена договора – 1 494 298,92 рублей.

Уведомлением Омского УФАС России от 04.10.2019 № 05-10963 Конкурс приостановлен.

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.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

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 части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

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).

В силу части 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 покупаемым 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.

Согласно части 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.

Согласно пункту 3.13 Положения о закупке 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.

Пунктом 6.6.7 Положения о закупке установлено, что победителем конкурса 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.

Документация о проведении Конкурса включает в себя также Типовую форму инструкции для участника закупки работ, услуг (для закупок, проводимых в электронной форме, в том числе участниками которых являются только субъекты МСП) (далее – Инструкция).

Пунктом 7 Инструкции установлен 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.

В соответствии с пунктом 11 извещения о проведении Конкурса начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 1 740 276,0 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

Согласно пунктам 6, 7 задания на выполнение работ, являющегося неотъемлемой частью документации о проведении Конкурса, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 1 740 276,0 рублей, в том числе НДС (20%) – 290 046,0 рублей. При этом, стоимость договора должна включать в себя уплату перевозов, налогов и других обязательных платежей.

В силу пункта 13 Инструкции оценка и сопоставление заявок на участие в

закупке осуществляются в соответствии с критериями, установленными Порядком оценки, являющимся неотъемлемой частью документации о закупке.

Так, согласно пункту 1.1 Порядка и критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке работ, услуг, являющегося неотъемлемой частью документации о проведении Конкурса, заявка на участие в закупке должна содержать ценовое предложение участника и квалификационно-техническую часть.

По всем способам закупки, кроме закрытых приняты следующие удельные веса, и, соответственно, максимальные оценки, которые могут быть выставлены частям (критериям) заявки на участие в закупке:

- оценка ценовых предложений участников закупки – 50% (50 баллов);
- оценка квалификационно-технической части – 50% (50 баллов).

При этом, оценки выставляются только по данным, представленным участником закупки в составе заявки по соответствующему лоту.

Установлено, ООО «СТЦ «Крансервис» использует упрощенную систему налогообложения.

Комиссией проанализированы заявки участников Конкурса, установлено, что в составе заявки ООО «СТЦ «Крансервис» приложена «Форма 2. Расчет цены договора», содержащая ценовое предложение – 1 290 704,70 рублей без НДС (сумма НДС составляет 0,00 рублей). Кроме того, в составе заявки данным участником Конкурса приложена «Форма 12. Декларация о соответствии лица критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства», которой участник подтверждает, что ООО «СТЦ «Крансервис» относится к субъектам малого предпринимательства в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

ООО «СПК «Кран Ремонт» в составе заявки на участие в Конкурсе также представило ценовое предложение по Форме 2, которое составило 1 494 298,92 рублей, с учетом НДС (сумма НДС составляет 249 049,82 рубей).

В протоколе заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть-Западная Сибирь» № 1100-A05-K-Y03-00964-2019/И от 23.09.2019 отражено итоговое распределение баллов по результатам оценки и сопоставления заявок участников Конкурса:

№ п/п	Участник закупки	Оценка коммерческой части, балл	Оценка квалификационно-технической части,	Оценка заявки на участие в закупке
-------	------------------	---------------------------------	---	------------------------------------

			балл	
1	Участник 1 (ООО «СТЦ «Крансервис»)	50,00	39,50	89,50
2	Участник 2 (ООО «СПК «Кран Ремонт»)	43,19	34,00	77,19

Частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, 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 и документации о проведении Конкурса установлена начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС, следовательно, она распространяется на всех участников Конкурса независимо от применяемой системы налогообложения. Цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя.

Факт указания Заказчиком начальной (максимальной) цены договора в документации с учетом НДС не свидетельствует, что у участника закупки, находящегося на упрощенной системе налогообложения, появляется обязанность по предоставлению ценового предложения, включающего НДС.

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, так и прибавлять НДС к ценовому предложению участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения, это может привести к созданию 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 при сопоставлении заявок Ответчик нарушил требования Закона о закупках, является необоснованным.

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

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «СПК «Кран Ремонт» (ИНН 5505021347, ОГРН 1025501176579) на действия акционерного общества «Транснефть-Западная Сибирь» (ИНН 5502020634, ОГРН 1025500514489) при проведении конкурса в электронной форме 1100-А05-К-У03-00964-2019 «Текущий ремонт электрооборудования подъёмных сооружений» (извещение № 31908230526).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 04.10.2019 № 05-10963.

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

<...>