

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 № 5996-ЭП/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Государственная компания «Северавтодор» при проведении закупки на соисполнение Муниципального контракта жизненного цикла № 30/2020 от 11.11.2020 на строительство объекта «Дорога с инженерными сетями ул. Усольцева на участке от улицы Есенина до Тюменского тракта в городе Сургуте» в части реновации участка бытовой канализации для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор», извещение 32110391269, 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 № 5996-ЭП/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Государственная компания «Северавтодор» при проведении закупки на соисполнение Муниципального контракта жизненного цикла № 30/2020 от 11.11.2020 на

строительство объекта «Дорога с инженерными сетями ул. Усольцева на участке от улицы Есенина до Тюменского тракта в городе Сургуте» в части реновации участка бытовой канализации для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор», извещение 32110391269.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик установил требования в документации, которые ограничивают конкуренцию, а именно установил начальную (максимальную) цену договора с учетом 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. «30» 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. «30» 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.

17.06.2021 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110391269 о проведении закупки на соисполнение Муниципального контракта жизненного цикла № 30/2020 от 11.11.2020 на строительство объекта «Дорога с инженерными сетями ул. Усольцева на участке от улицы Есенина до Тюменского тракта в городе Сургуте» в части реновации участка бытовой канализации для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор».

Согласно п. 7 Извещения о закупке №113 на соисполнение Муниципального контракта жизненного цикла № 30/2020 от 11.11.2020 на строительство объекта «Дорога с инженерными сетями ул. Усольцева на участке от улицы Есенина до Тюменского тракта в городе Сургуте» в части реновации участка бытовой канализации для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор» Начальная (максимальная) цена договора (цена лота): 10343 078 (десять миллионов триста сорок три тысячи семьдесят восемь) рублей 40 копеек, в том числе НДС.

В начальную (максимальную) цену включено: все расходы Субподрядчика, связанные с исполнением обязательств, предусмотренных Договором, в том числе стоимость производства работ, материалов и оборудования, использования машин и механизмов, с учетом расходов на перевозку, на доставку, погрузо-разгрузочные работы, вывоз мусора, технических паспортов, технических планов, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей и иные расходы Субподрядчика, необходимые для выполнения работ в полном объеме и надлежащего качества а также все прочие расходы, необходимые для выполнения Субподрядчиком всех обязательств по Договору.

В качестве сравнения цен при проведении оценки и сопоставления заявок Участников используются цены, предложенные Участниками закупки с учетом 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 5 и частью 7 подпункта 4.4.2. пункта 4.4. статьи 4 Положения о закупке установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 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.

Как следует из пункта 11 Части II Информационной карты документации о проведении Аукциона в электронной форме были указаны сведения о начальной максимальной цене договора (цены лота) в размере 10 343 078 (десять миллионов триста сорок три тысячи семьдесят восемь) рублей 40 копеек, в том числе в том числе налог на добавленную стоимость. Пункт 12 Части II Информационной карты устанавливает порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин,

налогов и других обязательных платежей) - цена договора включает в себя: все расходы Субподрядчика, связанные с исполнением обязательств, предусмотренных Договором, в том числе стоимость производства работ, материалов и оборудования, использования машин и механизмов, с учетом расходов на перевозку, на доставку, погрузо-разгрузочные работы, вывоз мусора, технических паспортов, технических планов, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей_иные расходы Субподрядчика, необходимые для выполнения работ в полном объеме и надлежащего качества а также все прочие расходы, необходимые для выполнения Субподрядчиком всех обязательств по Договору.

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 с учетом 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Налоговый кодекс) применение упрощенной системы налогообложения организациями, в частности, предусматривает их освобождение от обязанности по уплате НДС. В силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса и правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 № 17-П, обязанность по исчислению и уплате НДС может возникнуть лишь при выставлении налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, по своей инициативе счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога.

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.

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 № 5996-ЭП/21) на действия Заказчика - АО «Государственная компания «Северавтодор» при проведении закупки на соисполнение Муниципального контракта жизненного цикла № 30/2020 от 11.11.2020 на строительство объекта «Дорога с инженерными сетями ул. Усольцева на участке от улицы

Есенина до Тюменского тракта в городе Сургуте» в части реновации участка бытовой канализации для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор» , извещение 32110391269, необоснованной.

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

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии: <.....>

<.....>