

25.06.2014 № МТ-03/1846

РЕШЕНИЕ

по делу № 699-ФАС52-03/14 (ж)

25 июня 2014 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в следующем составе: <....>

при участии представителей общества с ограниченной ответственностью «БаСиСт» <...>, <...>, а также представителей открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» <...>, <...> -

рассмотрела 20 июня 2014 года в открытом заседании комиссии жалобу общества с ограниченной ответственностью «БаСиСт» на действия открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, рабочий поселок

установила:

10 июня 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «БаСиСт» (607100, Нижегородская область, город Навашино, переулок Труда, дом 1, ИНН 5223000370, далее – ООО «БаСиСт», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» (603950, город Нижний Новгород, улица Бекетова, дом 3В, ИНН 5260148520, далее – ОАО «Нижегородская сбытовая компания», заказчик), его закупочной комиссии при проведении открытого запроса на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, рабочий поселок Ардатов, улица Ленина, дом 23 (далее – открытый запрос предложений, закупка).

Заявитель полагает, что ОАО «Нижегородская сбытовая компания» при определении победителя закупки нарушили положения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц») ввиду того, что в документации по запросу предложений не конкретизирован критерий «цена договора», в частности, не указано должен ли быть включен в цену договора налога на добавленную стоимость (далее – НДС). В свою очередь, заявитель применяет упрощенную систему налогообложения, при которой НДС не предусмотрен. Тем не менее, с ООО «БаСиСт» взимается налог по ставке 12%, что отражено в смете затрат.

Согласно протоколу оценки предложений №14/31401179872-02 от 02.06.2014 (далее – протокол оценки предложений), ООО «БаСиСт» по критерию «цена договора» присвоено 12 баллов из 20 возможных. При этом ОАО «Нижегородская сбытовая компания» сопоставляло ценовые предложения иных участников за вычетом НДС и ценовое предложение ООО «БаСиСт», не вычитая из него налог в размере 12%.

По мнению ООО «БаСиСт», оценка заявки в части критерия «цена договора» по цене, предложенной участником, но без учета НДС нарушает положения части 3 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заявитель просил антимонопольный орган признать нарушение в действиях ОАО «Нижегородская сбытовая компания» при проведении данной закупки и вынести соответствующее предписание.

17.06.2014 жалоба заявителя принята Управлением к рассмотрению в порядке, определенном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»); заседание комиссии антимонопольного органа состоялось 20.06.2014 в 14 часов 00 минут.

В ходе заседания комиссии представители ООО «БаСиСт» свою позицию

поддержали.

Представители ОАО «Нижегородская сбытовая компания» относительно доводов жалобы пояснили следующее.

При проведении закупок товаров, работ, услуг заказчик, как организация, осуществляющая регулируемый вид деятельности, руководствуется положениями Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно подпункту 7 пункта 10 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей). Исходя из положений данного пункта, цена договора сформирована ОАО «Нижегородская сбытовая компания» с учетом собственной системы налогообложения, исходя из принципов экономической целесообразности и эффективности расходования денежных средств и обычаев делового оборота; соответствующий критерий указан в извещении о закупке и закупочной документации с учетом НДС по ставке 18%, поскольку заказчик является плательщиком НДС.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке. Таким образом, участником закупки может быть юридическое лицо, применяющее упрощенную систему налогообложения (далее – УСН).

При этом согласно пункту 2.6 документации о закупке начальная (максимальная) стоимость работ определена на основании локального сметного расчета № 1 на реконструкцию административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, р.п.Ардатов, ул.Ленина, д.23 общей стоимостью 7 819 283,82 рублей, в том числе НДС. Расчет окончательной стоимости работ осуществляется претендентами с учетом применения понижающего коэффициента к начальной стоимости работ. Таким образом, закупочная документация не предусматривает возможность корректировки заказчиком окончательной цены договора в зависимости от системы налогообложения, применяемой победителем закупки.

Согласно пункту 4.9.3.1 документации о закупке в рамках оценочной стадии комиссия заказчика оценивает и сопоставляет предложения и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для заказчика, исходя в том числе и из критерия «цена договора».

ООО «БаСиСт» являлось единственным участником закупки, применяющим УСН, и в связи с этим не признается плательщиком НДС. Его ценовое предложение сформировано в сумме 6 333 620,00 рублей без учета НДС. Остальные участники закупки – общество с ограниченной ответственностью «СПИР» (далее – ООО «СПИР»), общество с ограниченной ответственностью «Инженерный строительный центр» (далее – ООО «Инженерный строительный центр»), общество с ограниченной ответственностью «Газдорстрой-НН» (далее – ООО «Газдорстрой-НН») - исчисляют и являются плательщиками НДС, их ценовые предложения сформированы с учетом НДС по ставке 18%.

При проведении оценки предложений участников данной закупки по критерию «цена договора» комиссия заказчика сочла, что в данной ситуации при сравнении ценового предложения ООО «БаСиСт», сформированного без НДС, с ценой, предложенной иными участниками закупки, которые исчислили в цене предложения НДС по ставке 18%, заявитель оказывается в заведомо преимущественном положении, поскольку его ценовое предложение явно ниже, нежели предложения иных участников. В данных условиях признание победителем ООО «БаСиСт» явилось бы прямым нарушением принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к другим участникам закупки, являющихся плательщиками НДС.

Поэтому конкурсной комиссией при проведении оценки предложений участников закупки по критерию «цена договора» принято решение, что сравнение и оценка предложенной участниками цены договора должны осуществляться на равных условиях без учета НДС. Кроме того, сумма НДС, исчисленная в цене договора, подлежит возмещению заказчику из федерального бюджета в порядке, установленном налоговым законодательством Российской Федерации, в результате чего фактические затраты заказчика по договору составят сумму без учета НДС.

Заслушав представителей сторон, изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства в их достаточности и взаимосвязи, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

23 мая 2014 года в сети Internet по адресу www.zakupki.gov.ru размещена информация о закупке в форме открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, рабочий поселок Ардатов, улица Ленина, дом 23.

Пунктом 7 извещения о проведении закупки от 22 мая 2014 года №14, а также пунктом 2.4 документации о закупке установлена начальная (максимальная) цена договора - 7 819 283,82 рублей, в том числе НДС.

Начальная (максимальная) цена договора определена на основании локального сметного расчета № 1 на реконструкцию административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, р.п.Ардатов, ул.Ленина, д.23, где итоговая сумма также определена с учетом НДС по ставке 18% и составляет 7 819 283,82 рублей. Таким образом, заказчиком

исполнены требования

подпункта 7 пункта 10 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», устанавливающего, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В свою очередь ООО «БаСиСт» применяет упрощенную систему налогообложения, что подтверждается уведомлением о возможности применения упрощенной системы налогообложения от 27.12.2002 № 87, копия которого включена в состав заявки заявителя. Кроме того, в заявке ООО «БаСиСт» указана итоговая стоимость предложения 6 333 620,00, также указано, что данная сумма НДС не облагается согласно главе 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации.

Как следует из сметы расходов, представленной ООО «БаСиСт» в составе заявки, расчет итоговой стоимости предложения произведен исходя из применения понижающего коэффициента равного 0,81 к начальной (максимальной) стоимости работ, указанной в документации (7 819 283,82 рублей * 0,81 = 6 333 620,00 рублей).

В соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьей 174.1 настоящего Кодекса.

Остальные участники открытого запроса предложений – ООО «СПИР», ООО «Инженерный строительный центр», ООО «Газдорстрой-НН» - исчисляют и являются плательщиками НДС, их ценовые предложения сформированы с учетом НДС по ставке 18%.

Параграфом 4.9.3. документации о закупке установлен порядок оценки поданных предложений. Из пункта 4.9.3.3 документации об открытом запросе предложений следует, что члены оценочной комиссии детально рассматривают и производят бальную оценку критериев. Под критериями понимаются такие характеристики, которые оцениваются по бальной системе и отражают степень предпочтительности характеристик продукции и связанных с техникой контрактных условий. Оценка каждого критерия производится по пятибальной шкале в зависимости от степени предпочтительности:

5- наиболее предпочтительное

4- предпочтительное

3- менее предпочтительное

2- наименее предпочтительное

1- не приемлемы.

Согласно протоколу оценки предложений №14/31401179872-02 от 02.06.2014 (далее – протокол оценки предложений), ООО «БаСиСт» по критерию «цена договора» присвоено 12 баллов из 20 возможных.

Оценочная комиссия заказчика, при сравнении предложений по критерию «цена договора» исходила из сумм, указанных в предложениях за вычетом НДС по ставке 18%. В виду того, что заявитель не является плательщиком НДС, комиссией заказчика к сравнению принята сумма, указанная в предложении. Довод

ООО «Басист» о том, что оценочной комиссии необходимо было вычесть из суммы, указанной в предложении, «налог по ставке 12%» комиссия

Нижегородского УФАС России считает безосновательным в виду следующего.

Представители ООО «БаСиСт» на заседании комиссии пояснили, что так как они не являются плательщиками НДС, при составлении сметы используют аналогичный ему «налог по ставке 12%». Однако в действующем налоговом законодательстве Российской Федерации содержится исчерпывающий перечень региональных и местных налогов и сборов, в котором вышеупомянутый заявителем налог отсутствует. Кроме того, заявителем в состав заявки смета расходов не включалась, что лишило заказчика возможности определить порядок формирования стоимости работ, указанной в предложении заявителя.

Комиссией Нижегородского УФАС России в ходе рассмотрения дела проведена проверка сравнения предложений всех участников закупки. В соответствии с пунктом 4.9.1 документации о закупке в рамках оценочной стадии комиссия по запросу предложений оценивает и сопоставляет предложения и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для заказчика в соответствии с утвержденным Регламентом комиссии, исходя из следующих критериев:

- a. Цена договора;
- b. Сроки выполнения работ от даты подписания договора;
- c. Сроки гарантийных обязательств с момента подписания итогового акта сдачи-приемки выполненных работ и передачи объекта в эксплуатацию;
- d. Сроки выполнения гарантийных обязательств с момента обнаружения недостатков в выполненной работе;
- e. Срок оплаты за выполненные работы с момента подписания сторонами акта приемки выполненных работ и предоставления.

В соответствии с руководством по оценке предложений каждому из указанных критериев присвоен следующий весовой коэффициент: цена договора – 0,6; сроки выполнения работ от даты подписания договора – 0,2; сроки гарантийных обязательств с момента подписания итогового акта сдачи-приемки выполненных работ и передачи объекта в эксплуатацию – 0,05; сроки выполнения гарантийных обязательств с момента обнаружения недостатков в выполненной работе – 0,05; срок оплаты за выполненные работы с момента подписания сторонами акта приемки выполненных работ и предоставления – 0,1.

В соответствии с пунктом 4.9.2.2 документации о закупке для определения обобщенной оценки по каждому критерию определяется средний балл, путем деления суммы баллов на число оценщиков. Итоговая обобщенная оценка каждой конкурсной заявки вычисляется путем суммирования произведений среднего балла и соответствующего ему весового коэффициента.

По результатам проверки сравнения предложений всех участников закупки

нарушений в деятельности комиссии по оценке предложений участников закупки не выявлено. Победитель (ООО «Газдорстрой-НН») определен верно.

Положениями пункта 6 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которыми установлено, что 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 приведенных выше фактических обстоятельств комиссия Нижегородского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что ОАО «Нижегородская сбытовая компания» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, рабочий поселок Ардатов, улица Ленина, дом 23 не допустило каких-либо нарушений.

Учитывая изложенное выше, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Нижегородского УФАС России

решила:

жалобу общества с ограниченной ответственностью «БаСиСт» (607100, Нижегородская область, город Навашино, переулок Труда, дом 1, ИНН 5223000370) на действия открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции административного здания Ардатовского участка Выксунского отделения открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» по адресу: Нижегородская область, рабочий поселок Ардатов, улица Ленина, дом 23, признать необоснованной.

В соответствии с пунктом 23 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>