

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-253/18

14 августа 2018 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> ;

с участием представителей

АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» (далее – Организатор торгов) <...>;

ООО «ПАСФСПБ и ЛО» (далее – Заявитель) <...>;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 03.08.2018 вх.№ 19782/18) ООО «ПАСФСПБ и ЛО» на действия организатора торгов АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» и его закупочной комиссии при организации и проведении запроса котировок в электронной форме 0817-2018-00244 на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию оборудования котельной (извещение №31806718080, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

16 июля 2018 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №31806718080 о проведении запроса котировок в электронной форме 0817-2018-00244 на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию оборудования котельной, включая документацию на проведение запроса котировок (далее — Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Единым Положением о закупке Государственной корпорации "Ростех" (далее –

Положение о закупках), версия 20 от 10.07.2018, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	820 000 ,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	16.07.2018
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	23.07.2018 в 10:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	25.07.2018 в 10:00 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	194044, Санкт-Петербург, ул. Чугунная, д.14

2. В жалобе Заявителем оспаривается выбор победителя закупочной комиссией Организатора торгов (далее — Закупочная комиссия), необоснованно приведший, по мнению Заявителя, к присвоению первого места по итогам Закупки заявке участника, не предложившего наилучшие условия исполнения договора.

Также Заявитель считает неправомерным установленный в Документации порядок сравнения цен участников Закупки без учета НДС вне зависимости от того, включен ли данный налог в предложенную участником конечную цену.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Оригиналы документов по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/23944/18 от 07 августа 2018 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

Также со стороны Организатора торгов представлены сведения о договоре от 06.08.2018 №290/20/18, заключенном Организатором торгов с ООО «ИФ «ТОРЭКСТ» по итогам Закупки

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в

жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, 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 п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления 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, а также, в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Следуя указанному в ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ, 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.

В соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ в единой информационной системе при закупке 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 в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

По первому доводу жалобы:

Согласно п.п. 12, 13 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о закупке устанавливаются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ 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.

Следуя протоколу заседания комиссии Организатора торгов от 25.07.2018 №715 к участию в Закупке было допущено 3 заявки — ООО «ПГК» с ценой предложения 716 400, 00 руб. с учетом НДС, ООО «ИФ «ТОРЭКСТ» с ценой 564 000, 00 руб. с учетом НДС и заявитель по жалобе ООО «ПАСФСБ и ЛО», предложивший цену 552 240, 00 руб. (НДС не облагается).

Согласно указанному протоколу заседания комиссии Организатора торгов от 25.07.2018 №715 победителем Закупки было признано ООО «ИФ «ТОРЭКСТ» с ценой 564 000, 00 руб. с учетом НДС, а заявке ООО «ПАСФСБ и ЛО», предложившему цену 552 240, 00 руб. (НДС не облагается), присвоено второе место по итогам Закупки.

Согласно п. 10 извещения о Закупке определена начальная (максимальная) цена договора - 820 000 (восемьсот двадцать тысяч рублей) 00 копеек с учетом всех налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

В соответствии с п. 4.13.1 Документации оценка и сопоставление заявок осуществляются на основании единственного критерия оценки – «цена договора или цена за единицу продукции» в порядке, установленном приложением №2 к информационной карте. Применение иного порядка и/или критериев оценки, кроме предусмотренных в документации о закупке, не допускается.

Пунктом 4.13.2 Документации закреплено, что в рамках оценки и сопоставления заявок (оценочной стадии) ЗК осуществляет выявление среди участников закупки, прошедших отборочную стадию, победителя закупки. В целях определения победителя осуществляется ранжирование заявок по степени увеличения цены представленных заявок.

Согласно п. 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации оценка и сопоставление заявок осуществляются на основании единственного критерия оценки «Цена договора или цена за единицу продукции» в порядке, установленном ниже:

№ п/п	Порядок оценки по критерию
1.	Цена договора или цена за единицу продукции: Содержание критерия: В рамках критерия оценивается предлагаемая участником: цена договора. Порядок оценки по критерию: Формулы расчета для указанного критерия не применяются. Оценка и сопоставление заявок осуществляется простым сопоставлением числовых значений ценовых предложений по математическим правилам по мере уменьшения для заказчика степени выгоды предложения о цене договора с учетом следующего: - в случае, если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим

№ п/п	налогообложения, то сравнение цен заявок производится без учета НДС. Порядок оценки по критерию
	Победителем закупки признается участник закупки, который сделал наиболее выгодное для заказчика предложение о цене договора, под которым понимается предложение о наиболее низкой цене договора, в том числе с учетом единого базиса оценки (без НДС). В случае если несколько участников представили заявки с одинаково выгодными для заказчика ценами, победителем закупки признается участник, заявка которого поступила раньше.

Представитель Организатора торгов пояснил, что ввиду подачи заявки на участие в Закупке Заявителем, применяющим упрощенный режим налогообложения, согласно п. 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации Закупочная комиссия сопоставляла коммерческие предложения участников Закупки без НДС, вследствие чего цена заявки ООО «ИФ «ТОРЭКСТ» после вычета НДС составила 477 966, 10 руб., что повлекло признание заявки наиболее выгодной по отношению к заявкам других участников Закупки, т. к. цена предложения ООО «ПГК» за вычетом НДС составила 607 118, 64 руб., а цена заявителя по жалобе ООО «ПАСФСБ и ЛО» 552 240, 00 руб. НДС не облагалась.

Таким образом, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к выводу, что Закупочной комиссией ранжирование коммерческих предложений Закупки осуществлено с соблюдением установленного согласно п. 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации порядка оценки и сопоставления заявок.

На основании изложенного Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит первый довод жалобы Заявителя неподтвержденным и по данному доводу жалобы не усматривает в действиях Закупочной комиссии нарушений порядка проведения процедуры Закупки.

В отношении второго довода жалобы Заявителя:

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как было указано, п. 4.13.2 Документации закреплено, что в рамках оценки и сопоставления заявок (оценочной стадии) ЗК осуществляет выявление среди участников закупки, прошедших отборочную стадию, победителя закупки. В целях определения победителя осуществляется ранжирование заявок по степени увеличения цены представленных

заявок.

Согласно п. 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации оценка и сопоставление заявок осуществляются на основании единственного критерия оценки «Цена договора или цена за единицу продукции», а также установлено, что оценка и сопоставление заявок осуществляется простым сопоставлением числовых значений ценовых предложений по математическим правилам по мере уменьшения для заказчика степени выгоды предложения о цене договора, при этом в случае, если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим налогообложения, то сравнение цен заявок производится без учета НДС.

Вместе с тем, как было указано, начальная (максимальная) цена договора составляла 820 000 (восемьсот двадцать тысяч рублей) 00 копеек и сформирована Организатором торгов с учетом всех налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

Согласно п. 2.1 Проекта договора в составе Документации цена Договора является твердой на весь срок действия договора, за исключением случаев, предусмотренных разделом 13 настоящего Договора, и составляет _____, с учетом всех налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства РФ.

Из указанного следует, что договор с победителем Закупки, в случае, если он является плательщиком НДС, заключается по цене, включающей НДС.

Таким образом, следуя порядку, предусмотренному в Документации, при предложении участником Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, стоимости выполнения договора в рамках Закупки, сниженной менее чем на включенную в цену сумму НДС по отношению к аналогичному предложению иного участника, являющегося плательщиком НДС, Организатором торгов будет признано приоритетным последнее предложение, однако, фактически, ввиду того, что цена заключаемого договора включает все налоги и сборы, Организатор торгов заключает договор не по наиболее выгодной цене.

Представители Организатора торгов в ходе заседания Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России пояснили, что указанный порядок предусмотрен с учетом последующего возврата Организатором торгов ранее уплаченного НДС.

Вместе с тем, в заседание Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России не было представлено каких-либо документов или сведений, которые могли бы свидетельствовать в пользу озвученного утверждения представителей Организатора закупки, или каким-либо образом указывать на закрепленные гарантии возврата уплаченной суммы НДС по договору в рамках Закупки в полном ее объеме.

Представители Организатора торгов также сослались на п. 10.13.10 Положения о закупках, согласно которому при определении порядка оценки по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» заказчик, при условии возможности и экономической эффективности применения налогового вычета, вправе в извещении, документации о закупке предусмотреть порядок оценки заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» без учета НДС.

Вместе с тем, согласно указанному пункту также установлено, что если заказчик не имеет права применять налоговый вычет НДС, а также в случаях, когда у заказчика отсутствует однозначная информация о наличии права применить налоговый вычет НДС, либо если налоговый вычет НДС применяется в отношении части приобретаемой продукции, то порядок оценки заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» без учета НДС не может быть установлен в документации о закупке и в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений должны использоваться цены предложений участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством.

Кроме того, как было указано, пунктом 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации фактически закрепляется порядок ранжирования заявок на основании ценовых предложений участников, при этом, предусмотренной п. 10.13.10 Положения о закупках непосредственно оценки заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» в прямом значении применяемого понятия не осуществляется.

Таким образом, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о том, что условия п. 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации приводят к нарушению прав потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС, и необоснованно обязывают последних обеспечивать снижение стоимости предложения при учете равных условий исполнения договора.

Вследствие изложенного по второму доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора закупки по установлению в п. 1 Приложения 2 к Информационной карте

Документации дискриминационного по отношению к потенциальным участникам Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, условия сравнения цен предложений, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 03.08.2018 вх.№ 19782/18) ООО «ПАСФСРБ и ЛО» на действия организатора торгов АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» и его закупочной комиссии при организации и проведении запроса котировок в электронной форме 0817-2018-00244 на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию оборудования котельной (извещение №31806718080), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора закупки, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях организатора торгов АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального Закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенное при организации и проведении Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 03.08.2018 вх.№ 19782/18) ООО «ПАСФСРБ и ЛО» на действия организатора торгов АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» (ИНН 7804474927, ОГРН 1117847568948) и его закупочной комиссии при организации и проведении запроса котировок в электронной форме 0817-2018-00244 на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию оборудования котельной (извещение №31806718080) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» (ИНН 7804474927, ОГРН 1117847568948) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме 0817-2018-00244 на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию

оборудования котельной (извещение №31806718080) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального Закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное путем установления в п. 1 Приложения 2 к Информационной карте Документации дискриминационного по отношению к потенциальным участникам Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, условия сравнения цен предложений.

1.

1.

3. Не выдавать организатору торгов АО «ЛМЗ им. К. Либкнехта» (ИНН 7804474927, ОГРН 1117847568948) обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений организации и проведения запроса котировок в электронной форме 0817-2018-00244 на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию оборудования котельной (извещение №31806718080) ввиду наличия договора от 06.08.2018 №290/20/18, заключенного Организатором торгов с ООО «ИФ «ТОРЭКСТ» по итогам Закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.