

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9153/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
03.06.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «Компания ТрансТелеКом», Универсальной электронной торговой площадки,

в отсутствие представителей ООО «Постскриптум», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 28.05.2021 № ЕО/30769/21,

рассмотрев жалобу ООО «Постскриптум» (далее - Заявитель) на действия АО «Компания ТрансТелеКом» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений для нужд АО «Компания ТрансТелеКом» (реестровый № 32110258986, далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, положения конкурсной документации, согласно которому при сравнении и сопоставлении заявок по критерию «Цена» сопоставляются ценовые предложения участников без НДС, нарушают нормы действующего законодательства и предоставляют участникам, которые используют общую систему налогообложения преимущество по сравнению с участниками, которые используют упрощенную систему налогообложения.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ

"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) 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).

В силу 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией Управления установлено, что 30.04.2021 Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110258986 о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке для нужд АО «Компания ТрансТелеКом».

Согласно итоговому протоколу № 9/ОКЭ-АО «КТТК»/2021/КЦ/3 от 24.05.2021, были подведены итоги открытого конкурса, победителем признано Общество с ограниченной ответственностью «Флоринт».

По мнению Заявителя, ООО «Флоринт» указал цену, которая значительно превышает цену ООО «Постскриптум», однако баллы присвоены в обратном порядке, в связи с тем, что Заказчик при сравнении и сопоставлении заявок по критерию «Цена» привел ценовые предложения участников закупки к единому базису цен без НДС.

Пунктами 13 и 14 статьи 10 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 3.6.30 конкурсной документации оценка конкурсных заявок осуществляется по критериям и в порядке, указанным в приложении № 1.4. конкурсной документации, на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями конкурсной документации, а также документов, перечисленных в приложении № 1.4. конкурсной документации.

Согласно пункту 3.6.31 документации, при оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС.

Приложением № 1.4. к документации также установлено, что при оценке заявок по

критерию «цена договора» используются значения предложенных участниками цен без учета НДС.

Согласно представленным заявкам, предложенная Заявителем цена без учета НДС составляет 12 974 000 руб.

В то же время победителем закупки, в заявке указано ценовое предложение 10 956 774,25 руб. (без учета НДС).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что именно эти данные ценовые предложения использовались Заказчиком при расчете баллов в соответствии с приложением 1.4. конкурсной документации.

Ссылка Заявителя на использование упрощенной системы налогообложения, в связи с чем, по его мнению, ценовое предложение последнего является более выгодным, так как при добавлении НДС к предложенной победителем закупки цене, она будет составлять больше ценового предложения Заявителя, не принимается Комиссией в связи со следующим.

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о 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, а также 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, принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. При определении в конкурсной закупке начальной (максимальной) цены договора к обязанностям заказчика относится, в том числе установление одного значения цены договора (цены лота) для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения, и указание на то, содержит или нет установленная цена НДС. Установленные правила оценки предложений должны позволять обеспечить равенство участников гражданского оборота.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что Заказчик в рамках исполнения договора, заключаемого по результатам Открытого конкурса, предъявит к вычету сумму НДС в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации, фактически уменьшив цену договора на сумму НДС, что и определяет выгоду Заказчика при проведении закупки и соблюдение принципа экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, установленного пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что в полной степени свидетельствует об отсутствии дискриминации по отношению к участникам закупки, использующих различные системы налогообложения, при оценке их ценовых предложений без учета НДС.

При этом положения Налогового кодекса предусматривают общий и специальный

режимы налогообложения, в связи с чем принять участие в закупке вправе лица, находящиеся как на общей системе налогообложения, так и на упрощенной системе налогообложения.

Заказчиком при оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС.

Приложением № 1.3. документации установлена единая форма Технического предложения, которая предоставляется каждым участником закупки.

Согласно пункту 3.16.1 конкурсной документации техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям конкурсной документации, условия технического предложения должны соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 конкурсной документации, и должно предоставляться по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

Форма Технического предложения, установленная приложением 1.3. конкурсной документации, предусматривает указание участником цены как с учетом НДС, так и без учета НДС.

Пунктом 3.16.5 конкурсной документации установлено, что цены должны быть указаны с учетом НДС и без учета НДС.

Из изложенного следует, что вычетов из ценовых предложений участников закупки Заказчиком не производится, заявки оцениваются на основании представленных участниками ценовых предложений.

Учитывая, что участником закупки может быть любое юридическое лицо (несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки) либо любое физическое лицо (несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки) в том числе индивидуальный предприниматель (несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки), указанное положение конкурсной документации об оценке заявок без учета НДС применяется в равной степени ко всем участникам, использующим тот или иной режим налогообложения, и направлено на обеспечение возможности сопоставления ценовых предложений участников, использующих именно разные режимы налогообложения, что не является ограничением участников закупки.

Комиссия также принимает во внимание, что Заявитель обращался к Заказчику с запросом (Запрос № 2 от 05.05.2021) о разъяснениями критериев оценки заявок.

Так, предоставленным разъяснениям Заказчик разъяснил участнику о том, что в соответствии с пунктом 3.6.30 конкурсной документации оценка конкурсных заявок осуществляется по критериям и в порядке, указанным в приложении № 1.4. конкурсной документации, на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями конкурсной документации, а также документов, перечисленных в приложении № 1.4. конкурсной документации.

Таким образом, рассмотрение заявки Заявителя было проведено в строгом соответствии с требованиями Закупочной документации, положения которой были

явны и понятны Заявителю и с которыми Заявителю в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно согласился.

При этом Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действия заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя в части оспаривания оценки участника.

Комиссия также считает необходимым отметить, что Заявитель не обращался в антимонопольный орган с жалобой на положения документации до окончания срока подачи заявок на участие в закупке, а решил обжаловать спорные требования лишь после окончания срока подачи заявок на участие в закупке и определения победителя.

Спорные положения документации, которые, по мнению Заявителя, являются незаконными и дискриминационными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, подавших заявки на условиях документации.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной 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 силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Также следует отметить, что нарушения при составлении закупочной документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобное нарушение (в случае его действительного наличия в действиях Организатора закупки) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Закупочной документации.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Согласно материалам дела, сроком окончания подачи заявок является 17.05.2021 в 10:00, при этом жалоба Заявителя подана за истечением установленного срока.

В силу статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В связи с изложенным, у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Конкурсной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

В свою очередь Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Конкурсной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

В связи с изложенным жалоба Заявителя в части оспаривания положений документации подлежит оставлению без рассмотрения.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Постскриптум» (ОГРН: 1147746217002, ИНН: 7701388923) на действия АО «Компания ТрансТелеКом» (ОГРН: 1027739598248, ИНН: 7709219099) при проведении Закупки необоснованной в части оспаривания оценки заявки участниц, жалобу в части оспаривания положений документации — оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.05.2021 № ЕО/30769/21.