

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-03пр/16-98

город Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «15» сентября 2016 года

В полном объёме решение изготовлено «16» сентября 2016 года

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии: Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены Комиссии:

Полищук М.С. – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Яшина О.Е. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

<...> - представителя ООО «Эскейп» по доверенности,

<...> - представителя ПАО «Мурманский морской торговый порт» по доверенности,

<...> - представителя ПАО «Мурманский морской торговый порт» по доверенности,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Эскейп» на действия заказчика – Публичное акционерное общество «Мурманский морской торговый порт» при проведении торгов в форме конкурентных переговоров по Извещению №31604058829 от 01.09.2016 г. на право выполнение работ по ремонту лестничного пролета и помещений здания ТП-19 с санузлом НГР на территории 2 грузового района Мурманского морского торгового порта рег. № S1609201,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Эскейп» (далее по тексту - Заявитель) в поданной жалобе указало, что ПАО «Мурманский морской торговый порт» при проведении закупки по Извещению №31604058829 от 01.09.2016 г. нарушило требования статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и статью 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Суть нарушений выразилась в следующем:

Согласно пункту 4 Приглашения к участию в открытых конкурентных переговорах:

«Начальная (максимальная) цена договора: 2 746 000 (два миллиона семьсот сорок шесть тысяч) рублей (без учета НДС).

Начальная (максимальная) цена договора: 3 240 280 (три миллиона двести сорок тысяч двести восемьдесят) рублей (с учетом НДС)».

Согласно пункту 2.5. Информационной карты конкурентных переговоров:

«При формировании цены договора, Участник размещения заказа указывает в заявке на участие в открытых конкурентных переговорах стоимость работ, с учетом расходов на уплату налогов (за исключением НДС), других обязательных платежей и всех иных расходов подрядчика, связанных с выполнением договора».

Согласно пункту 4.9.1 Условий проведения открытых конкурентных переговоров:

«Цена договора, предлагаемая Участником размещения заказа, не может превышать начальную (максимальную) цену договора без НДС, указанную в приглашении и Информационной карте конкурентных переговоров».

Заявитель полагает, что в случае участия в данной закупке участника, применяющего упрощённую систему налогообложения, и участника, применяющего общую систему налогообложения, заказчик создаёт последнему преимущественные условия участия, что является нарушением вышеуказанных нормативных актов.

Жалоба ООО «Эскейп» рассмотрена Комиссией Мурманского УФАС в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Мурманского УФАС установила следующее:

Публичное акционерное общество «Мурманский морской торговый порт» (далее по тексту - ПАО «ММТП», Заказчик) на официальном сайте закупок <http://zakupki.gov.ru> разместило 01.09.2016 г. Извещение № 31604058829 о проведении закупки в форме открытых конкурентных переговоров на выполнение работ по ремонту лестничного пролета и помещений здания ТП-19 с санузлом НГР на территории 2 грузового района Мурманского морского торгового порта рег. № S1609201.

Дата и время начала подачи заявок: 02.09.2016 г. в 09:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 15.09.2016 г. в 11:00.

Дата и время рассмотрения и отбора заявок: 21.09.2016 г. в 15:00.

Дата и время начала проведения открытых конкурентных переговоров: 26-27.09.2016 г. в 15:00.

Дата и время подведения итогов: 30.09.2016 г. в 15:00.

Условия проведения ПАО «Мурманский морской торговый порт» открытого запроса предложений регламентированы Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Мурманский морской торговый порт», утвержденного решением Совета директоров ОАО «ММТП» от 17.02.2012 г. (далее по тексту - Положение о закупках).

Председателем Комиссии по размещению заказов ПАО «Мурманский морской торговый порт» утверждена Документация о проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора подряда на выполнение работ по ремонту лестничного пролёта и помещений здания ТП-19 с санузелом НГР на территории 2 грузового района Мурманского морского торгового порта Рег. № S1609201 (далее по тексту - Закупочная документация).

В соответствии с пунктом 10.3.3.4 Положения о закупках закупочная документация должна содержать начальную (предельную) цену договора или порядок ее определения, с учетом налога на добавленную стоимость, либо указание, что начальная (предельная) цена не установлена.

Согласно пункту 4 Раздела I «Приглашение к участию в открытых конкурентных переговорах» Закупочной документации:

- Начальная (максимальная) цена договора: 2 746 000 (два миллиона семьсот сорок шесть тысяч) рублей (без учета НДС).

- Начальная (максимальная) цена договора: 3 240 280 (три миллиона двести сорок тысяч двести восемьдесят) рублей (с учетом НДС).

Пунктом 5 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту - Закон о закупках) регламентировано, что в Извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Также в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) (п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках).

Пунктом 4 Раздела I «Приглашение к участию в открытых конкурентных переговорах» Закупочной документацией определены две начальных (максимальных) цены договора. При этом, Закупочная документация не содержит указание по какой из вышеуказанных цен по результатам проведения рассматриваемой закупки осуществляется заключение договора.

В соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса РФ организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

По мнению Комиссии Мурманского УФАС ценой договора, заключаемого по итогам конкурентной процедуры, следует считать сумму, предложенную участником закупки, с которым заключается договор, независимо от того, какую систему налогообложения (упрощенную или общую) он применяет.

Федеральная антимонопольная служба России в своём письме от 06.10.2011г. НАЦ/39173 прямо указывает на то, что сумма НДС является прибылью победителя,

не являющегося плательщиком такого налога, и плательщик самостоятельно несет ответственность за соответствие ценового предложения требованиям нормативных актов.

Аналогичная точка зрения содержится в Письме Минэкономразвития России от 19.10.2015 N ОГ-Д28-13364, а также в следующих разъяснениях: Письмо Минфина России от 26.01.2012 N 03-07-11/21, Письмо Минрегионразвития России от 07.07.2009 N 20943-ИП/08, Письмо Минэкономразвития России от 12.10.2011 N Д28-452, Письмо Минэкономразвития России от 30.08.2011 N ОГ-Д28-1140, Письмо Минэкономразвития России от 05.08.2011 N Д28-212, Письмо Минэкономразвития России от 21.06.2011 N Д28-80, Письмо Минэкономразвития России от 10.11.2009 N Д22-1255, п. 94 приложения к Письму Федерального казначейства от 19.04.2013 N 42-7.4-05/6.3-432, п. 10 приложения к Письму Федерального казначейства от 02.07.2012 N 42-7.4-05/6.3-354).

Действующее законодательство о размещении заказов не позволяет проводить сравнение ценовых предложений участников торгов дифференцированно, в зависимости от применяемой участником системы налогообложения.

Договор заключается и оплачивается Заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применяемой последним системы налогообложения.

Таким образом, указание в Закупочной документации начальной максимальной цены договора с учётом и без учёта НДС рассматривается Комиссией Мурманского УФАС как факт не определения Заказчиком начальной максимальной цены договора и, соответственно, нарушение пункта 5 части 9 и пункта 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Подпунктом «г» пункта 10.6.2.9 Положения о закупках регламентировано, что закупочная документация может содержать следующие требования к Участникам по предоставлению сведений и документов: предложение о цене договора (с учетом налога на добавленную стоимость), о цене единицы товара, единичных расценок или тарифов работ или услуг и расчет общей стоимости работ или услуг.

В пункте 4.9. Раздела IV «Условия проведения открытых конкурентных переговоров» Закупочной документации изложены требования к предложению о цене договора, а именно: цена договора, предлагаемая Участником размещения заказа, не может превышать начальную (максимальную) цену договора без НДС, указанную в приглашении и Информационной карте конкурентных переговоров (пункт 4.9.1).

Таким образом, Заказчиком допущено нарушение подпункта «г» пункта 10.6.2.9. Положения о закупках.

Нарушений статьи 17 Федерального закона от 26.07.20016 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Заказчика при проведении рассматриваемой закупки Комиссия Мурманского УФАС не установила.

Комиссия Мурманского УФАС России, проанализировав доводы Заявителя, выслушав пояснения представителя Заказчика, изучив представленные сторонами документы, считает вину Заказчика в совершенном правонарушении установленной.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам

рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Поскольку Заказчиком - ПАО «Мурманский морской торговый порт» при проведении торгов в форме конкурентных переговоров по Извещению №31604058829 от 01.09.2016 г. на право выполнение работ по ремонту лестничного пролета и помещений здания ТП-19 с санузлом НГР на территории 2 грузового района Мурманского морского торгового порта рег. № S1609201, допущены нарушения п. 5 ч.9 и п.5 ч.10 статьи 4 Закона о закупках, а также подпункта «г» пункта 10.6.2.9 Положения о закупках, Комиссия Мурманского УФАС считает необходимым выдать Заказчику предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации проведения закупки.

Учитывая изложенное, и руководствуясь статьёй 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эскейп» на действия заказчика – Публичное акционерное общество «Мурманский морской торговый порт» при проведении торгов в форме конкурентных переговоров по Извещению №31604058829 от 01.09.2016 г. на право выполнение работ по ремонту лестничного пролета и помещений здания ТП-19 с санузлом НГР на территории 2 грузового района Мурманского морского торгового порта рег. № S1609201, обоснованной.

2. Признать Заказчика - Публичное акционерное общество «Мурманский морской торговый порт» нарушившим пункт 5 части 9 и пункт 5 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также подпункта «г» пункта 10.6.2.9 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Мурманский морской торговый порт», утвержденного решением Совета директоров ОАО «ММТП» от 17.02.12 г.

3. Выдать Заказчику - ПАО «Мурманский морской торговый порт» предписание об устранении выявленных нарушений.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Мурманской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии И. Н. Попова

Члены комиссии: М. С. Полищук

О.Е.Яшина

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 07-03пр/16-98

16 сентября 2016 года

город Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии: Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены Комиссии:

Полищук М.С. – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Яшина О.Е. –специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

на основании решения от 16 сентября 2016 года по делу № 07-03пр/16-98 принятого по результатам рассмотрения в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы ООО «Эскейп» на действия заказчика – Публичное акционерное общество «Мурманский морской торговый порт» при проведении торгов в форме конкурентных переговоров по Извещению №31604058829 от 01.09.2016 г. на право выполнение работ по ремонту лестничного пролета и помещений здания ТП-19 с санузелом НГР на территории 2 грузовой района Мурманского морского торгового порта рег. № S1609201,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику - Публичному акционерному обществу «Мурманский морской торговый порт» устранить нарушение пункта 5 части 9 и пункта 5 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также подпункта «г» пункта 10.6.2.9 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Мурманский морской торговый порт», утвержденного решением Совета директоров ОАО «ММТП» от 17.02.12 г., путём внесения изменений в Документацию о проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора подряда на выполнение работ по ремонту лестничного пролёта и помещений здания ТП-19 с санузлом НГР на территории 2 грузового района Мурманского морского торгового порта Рег. № S1609201 либо аннулировать торги по извещению №31604058829.

2. Заказчику - Публичному акционерному обществу «Мурманский морской торговый порт» исполнить предписание до 30 сентября 2016 года и незамедлительно представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательство исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа на адрес электронной почты: to51@fas.gov.ru.

Резолютивная часть предписания оглашена 15 сентября 2016 года.

В полном объёме предписание изготовлено 16 сентября 2016 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи в Арбитражный суд Мурманской области.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель комиссии И.Н.Попова

Члены комиссии: М.С.Полищук

О.Е.Яшина