Р Е Ш Е Н И Е

по жалобе № 042/07/3-1480/2020

«18» сентября 2020 г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждении порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <…>;
<…>;

<…>;

Члены комиссии <…>;

<…>;

при ведении заседания Комиссии с использованием системы видеоконференцсвязи и телефонной связи,

при участии в заседании Комиссии:

- <…> – представителя МА ДОУ «Центр развития ребенка - детский сад № 3» (доверенность № 1 от 16.09.20);

- <…> - представителя ООО «Продукт» (доверенность б\н от 16.09.20);

- <…> - представителя ООО «Продукт» (доверенность б\н от 16.09.20);

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Продукт» и материалы жалобы № 042/07/3-1480/2020,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Продукт» (вх. № 6169э от 10.09.2020 г.) на действия закупочной комиссии заказчика – Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка – детский сад № 3» (далее – Заказчик, МАДОУ «Д/с № 3») при организации и проведении запроса оферт на поставку продуктов питания, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru, под № 32009429370 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, закупочная комиссия Заказчика неверно произвела расчет баллов по критерию «цена договора», а именно: в таблице 3 протокола № 04-20 от

08.09.2020 в наименование столбцов указана «цена договора с НДС», однако цены участников указаны без учета НДС, и присвоено место 1 ООО «Продукт» и место 2 ООО «АГРО», однако в следующей таблице данного протокола присвоено место 1 ООО «АГРО», а место 2 ООО «Продукт». Соответственно при данном подсчете баллов возможно неверно определен победитель закупки.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 14.09.2020 № 05/7460 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1480/2020 было назначено на 18.09.2020 года в 09 часов 20 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адрес ООО «Продукт» и МАДОУ «Д/с № 3».

В адрес Кемеровского УФАС России от ООО «Продукт», МАДОУ «Д/с № 3» поступили ходатайства о рассмотрении жалобы с использованием системы видеоконференцсвязи.

18.09.2020 г. на заседании Комиссии представитель МАДОУ «Д/с № 3» пояснил, что данную жалобу считает необоснованной. Из протокола видно, что оценка предложений участников проводилась по ценам без учета НДС, соответственно и расчет баллов произведен корректно. В опубликованном протоколе допущена техническая ошибка, опечатка специалиста в части наименования столбца и присвоенных номеров участникам. Данный факт никак не повлиял на результаты закупки и более того 10.09.2020 года, Заказчиком обнаружена данная опечатка и в этот же день размещен исправленный протокол рассмотрения и оценки заявок участников. Подробно доводы Заказчика изложены в мотивированном отзыве на жалобу ООО «Продукт» (вх. от 17.09.2020 № 4313).

18.09.2020 представитель ООО «Продукт» поддержал доводы жалобы.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1480/2020, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Согласно ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка – детский сад № 3», утвержденным наблюдательным советом (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Особенности проведения запроса оферт отражены в статье 23 Положения.

Заведующей МАДОУ «Д/с № 3» утверждена Документация о запросе оферт № 04-20 на поставку продуктов питания (далее – Документация).

Согласно Извещению о проведении запроса оферт и Документации начальная

(максимальная) цена договора: 2 080 959 рублей 00 копеек без НДС.

В Извещении и Документации установлено, что в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений будет учитываться цена без НДС. Если товары (работы, услуги) Участника конкурентной процедуры облагаются НДС, то цена за единицу товаров (работ услуг) предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену единицы товаров (работ, услуг) Заказчика за вычетом НДС, установленную в закупочной документации. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других участников также учитываются без НДС.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС.

Анализируя положения Закона о закупках, Налоговый Кодекс РФ, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в них положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупочных процедурах по сравнению с участниками, применяющими УСН.

Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам закупки преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть привести к созданию неравных условий и, соответственно к ограничению конкуренции по отношению к другим участникам закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупках, включая сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в Документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом, содержит или нет установленная цена НДС.

На основании вышеизложенного, во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении закупок победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (если по остальным критериям предложения участников закупки совпадают).

Вместе с тем, Заказчик не вправе в целях оценки заявок уменьшать или увеличивать предложенную участником цену договора на сумму НДС, даже если участники закупки применяют различные системы налогообложения.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик в Документации ненадлежащим образом установил порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Цена договора», что противоречит п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Вместе с тем, ценовые предложения участников с учетом всех налогов и расходов составили у ООО «Продукт» 1 700 300 руб. (без НДС по основаниям ст. 346.12, 346.13 гл. 26.1 НК РФ), ООО «Агро» 1 537 030 руб. (с НДС 10%), соответственно неверное уменьшение Закупочной Комиссии Заказчика цены договора на сумму НДС, не повлияло на оценку по критерию «Цена договора».

В соответствии с частью 16 раздела 2 Документации в целях выявления лучших условий исполнения договора, предложенных участниками запроса оферт в соответствии с критериями и в порядке, установленными документацией, комиссией по осуществлению закупок производится оценка и сопоставление заявок на участие в запросе оферт. Определены критерии, в соответствии с которыми комиссией по осуществлению закупок будет производиться оценка заявок на участие в запросе оферт и указан порядок оценки заявок на участие в запросе оферт

Сумма величин значимости показателей критерия оценки составляет 100% (цена договора 50%, Условия оплаты 20%, Опыт поставок 15%, Техническое соответствие 15%).

Комиссия Кемеровского УФАС России не выявила при оценке данных критериев неверного подсчета.

Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке установлены в пункте 10 раздела II «Сведения о проводимом запросе оферт» Документации.

В разделе III «Техническое задание» Документации указано 9 позиций закупаемой молочной продукции.

В форме № 3 раздела IV «образцы формы» Документации содержится таблица, обязательная для заполнения.

В форме № 3 раздела IV «образцы формы» Документации содержится Инструкции по заполнению:

1. Данные инструкции не следует воспроизводить в документах, подготовленных участником процедуры о запросе оферт.
2. Участник процедуры приводит номер и дату заявки о подаче оферты, приложением к которой является данное техническое предложение.
3. Участник процедуры указывает свое фирменное наименование (в т.ч. организационно-правовую форму).
4. Выше приведена форма Техническое предложение участника.
5. Техническое предложение должно содержать описание функциональных, качественных и количественных характеристик продукции, предлагаемого участником процедуры закупки, подтверждающее их соответствие требованиям, установленных в «Техническом задании». Таким образом, техническое предложение должно обеспечивать возможность получения

Заказчиком полного объема информации и документального свидетельствования соблюдения установленных требований документации. Предложение участника не должно содержать таких фраз как «не более», «не менее», «более», «менее» и т.д. Должен быть указан конкретный показатель характеристики товара, в том числе и по фасовке.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в запросе оферт № 04-20 на поставку продуктов питания от 07.09.2020 было представлено 3 (три) запечатанных конверта: ООО «Продукт», ООО «Агро» и ООО «Алтайская Буренка», допущены к рассмотрению и оценке заявки ООО «Продукт», ООО «Агро». Заявку ООО «Алтайская Буренка» отклонили по причине, что заявка не скреплена печатью учреждения, форма № 3 заявки участника в позиции 8 неверно указана стоимость согласно п. 23.5 и раздела 18 закупочной документации Положения.

Согласно пункту 23.4 статьи 23 Положения заявка на участие в запросе оферт должна содержать сведения и документы, установленные настоящим Положением и документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 23.6 статьи 23 Положения по результатам рассмотрения заявок комиссия имеет право отклонить заявку участника в случае, если:

а) заявка не отвечает требованиям к ее оформлению;

б) заявка не отвечает требованиям настоящего Положения и документации о закупке;

в) заявка содержит недостоверные сведения;

г) в иных случаях, указанных в документации о запросе оферт.

Проанализировав Положение, Документацию и заявки участников, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, закупочная Комиссия заказчика правомерно отклонила заявку ООО «Алтайская Буренка».

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что участники ООО «Продукт», ООО «Агро» дали согласие, что в случае, если ими не были учтены какие-либо расценки или затраты на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг составляющих полный комплект товаров, комплекс работ, услуг которые должны быть поставлены, выполнены, оказаны в соответствии с предметом запроса предложений, данные товары, работы, услуги будут в любом случае поставлены, выполнены, оказаны в полном соответствии с Техническим заданием.

Также участники ООО «Продукт», ООО «Агро» берут на себя обязательство выполнить поставку товаров, выполнить работы, оказать услуги в соответствии с требованиями документации о запросе оферт и Техническим заданием и согласно офертам Заказчика.

Заявки ООО «Продукт», ООО «Агро» по каждой позиции молочной продукции в форме № 1 содержат описание функциональных, качественных и количественных характеристик продукции, предлагаемого участниками процедуры закупки, подтверждающее их соответствие требованиям, установленные в «Техническом задании».

Также при описании продукции техническое задание не содержит таких фраз как «не более», «не менее», «более», «менее» и т.д., а указаны конкретные показатели характеристики товара, в том числе и по фасовке.

Пакет документов участников представлен в полном объеме.

Таким образом, заявки ООО «Продукт», ООО «Агро» были обоснованно допущены к рассмотрению и оценке.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что протокол рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе оферт № 04-20 на поставку продуктов питания от 08.09.2020 был размещен 08.09.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru.

В опубликованном протоколе допущена техническая ошибка (опечатка специалиста) в части наименования столбца и присвоенного номера участникам.

10.09.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru данный протокол был размещен Заказчиком с исправлениями.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что данный факт никак не повлиял на результаты закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Продукт» на действия закупочной комиссии Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка – детский сад № 3» необоснованной.
2. Признать Заказчика Муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение «Центр развития ребенка – детский сад № 3» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Предписание не выдавать, так как нарушение не повлияло на неверное определение победителя закупки.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Заместитель председателя комиссии:

Заместитель председателя комиссии: <…>
Члены Комиссии: б/л <…>
<…>

<…>

<…>

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.