

О признании жалобы необоснованной

ООО «СМП»

ул. Садовая, дом 263, оф. 11,

г. Самара, 443001

<...>

АО «Нижегородский водоканал»

<...>

ООО «ЭТП ГПБ»

<...>

РЕШЕНИЕ

№ 052/01/18.1-1321/2022

12 мая 2022 года
Новгород

город Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Нижегородской области в составе:

- <...>	- <...>,
- <...>	- <...>,
- <...>	- <...>,

при участии:

- _____
<...> представителя ООО «СМП» (доверенность от 11.05.2022 № 80),

- _____
<...> представителя АО «Нижегородский водоканал» (доверенность от
<...>.01.01.2022 № 11),

- представителя АО «Нижегородский водоканал» (доверенность от <...> 23.01.2022 № 23),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «СтройМонтажПроект» (далее также — ООО «СМП», заявитель) на действия закупочной комиссии акционерного общества «Нижегородский водоканал» (далее также — АО «Нижегородский водоканал», заказчик, закупочная комиссия) при проведении запроса котировок в электронной форме, номер извещения 32211281867,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России) поступила жалоба ООО «СМП» на действия закупочной комиссии АО «Нижегородский водоканал» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских работ в рамках мероприятия: «Подготовка централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения к подключению (технологическому присоединению) объекта, расположенного по адресу: г. Нижний Новгород, Канавинский район, ул. Лесной городок, Вязниковская, пер. Камчатский», номер извещения 32211281867 (далее — запрос котировок в электронной форме).

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях закупочной комиссии заказчика при проведении и организации запроса котировок.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «СМП» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 12.05.2022 в 10:30 (уведомление о поступлении жалобы от 04.05.2021 № ОШ/11341/22).

Дело по существу рассмотрено 12.05.2022 посредством видеоконференцсвязи.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с

подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 06 января 2012 года.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «СМП» обладает правом на обжалование действий заказчика.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе заявителя, не согласились.

Комиссия Нижегородского УФАС России, изучив представленные

материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

1. 04.04.2022 заказчиком в единой информационной системе и на сайте электронной площадки www.etp.gpb.ru размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских работ в рамках мероприятия: «Подготовка централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения к подключению (технологическому присоединению) объекта, расположенного по адресу: г. Нижний Новгород, Канавинский район, ул. Лесной городок, Вязниковская, пер. Камчатский», номер извещения 32211281867.

Начальная (максимальная) цена договора — 2 586 530,40 рублей.

До окончания срока подачи заявок (15.04.2022 10:00) оператору электронной площадки поступило две заявки, которым присвоены идентификационные номера 1 (ООО «СМП») и 2 (ООО «Полимертехмонтаж»).

В силу части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. 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.

21.04.2022 состоялась процедура рассмотрения котировочных заявок, что зафиксировано в протоколе от 21.04.2022 № 76.

Победителем запроса котировок признано ООО «Полимертехмонтаж» с ценой договора 1 939 898,00 рублей (без НДС). Ценовое предложение ООО «СМП» - 2 300 000,00 рублей (с НДС).

В связи с этим Комиссия Нижегородского УФАС России обращает

внимание на следующее.

В пункте 5 раздела 2 «Информационная карта» извещения об осуществлении закупки указана начальная (максимальная) цена договора:

- 2 155 442,00 рублей без НДС;

- 2 586 530,40 рублей с НДС.

Установление такой предельной суммы не налагает на АО «Нижегородский водоканал» обязательств по заказу товаров, работ, услуг в объеме, соответствующем данной предельной сумме.

В соответствии со статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации Заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемой продукции, в связи с чем, в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены предложений участников без учета НДС.

В силу частей 1 и 2 статьи 2 Закона 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки. 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.

Статьей 3 Закона о закупках установлены принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг. Так, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (подпункт 2 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках).

Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке, в соответствии с положением о закупке. 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. 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 (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении 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.

Судебная коллегия ВС РФ в Определении по делу А56-75118/2019 от 21.04.2021 указала на то, что заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно пункту 2 статьи 171 Налогового кодекса Заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.

Однако, упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Таким образом, наличие в закупочной документации нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) противоречит положениям Закона о закупках, поскольку приводит к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

Комиссия Управления отмечает, что предложенный заказчиком порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, свидетельствует о предоставлении

преимуществ при участии в закупке участникам - плательщикам НДС по сравнению с участниками - не плательщиками НДС.

В рассматриваемом случае, неправомерное, по мнению Управления, положение закупочной документации в части установления 2-х цен, привело к тому, что заказчик произвел оценку заявок участников по двум различным ценам. Что противоречит принципам, изложенным в статье 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, что рассматриваемый запрос котировок проведен в нарушение основных принципов, заложенных в Законе о закупках.

Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении АО «Нижегородский водоканал» положений части 1 статьи 3 и части 9 статьи 4 Закона о закупках.

Комиссия считает, что в действиях заказчика усматриваются признаки совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Между тем, оценивая действия закупочной комиссии АО «Нижегородский водоканал» Комиссия Управления учитывает, что комиссия заказчика руководствовалась неправомерными условиями извещения о проведении запроса котировок в электронной форме. На основании изложенного, жалоба заявителя признается необоснованной.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику предписания об устранении нарушений действующего законодательства в целях восстановления прав участников, применяющих различные режимы налогообложения.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «СМП» на действия закупочной комиссии АО «Нижегородский водоканал» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на

выполнение проектно-изыскательских работ в рамках мероприятия: «Подготовка централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения к подключению (технологическому присоединению) объекта, расположенного по адресу: г. Нижний Новгород, Канавинский район, ул. Лесной городок, Вязниковская, пер. Камчатский», номер извещения 32211281867, необоснованной.

2. Признать АО «Нижегородский водоканал» нарушившим положения части 1 статьи 3 и части 9 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику, закупочной комиссии и оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

<...>

<...>

<...>