

«21» мая 2019 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 21 мая 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено 22 мая 2019 года

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению жалоб по процедуре, предусмотренной статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

рассмотрев жалобу ООО «СЕРВИС ГРАД» на действия заказчика - ОГУП "Липецкдоравтоцентр" при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Поставка резцов W6/20X для дорожных фрез (извещение № 31907715587) (далее- запрос котировок в электронной форме),

У С Т А Н О В И Л А:

08.05.2019 в Липецкое УФАС России поступила жалоба ООО «СЕРВИС ГРАД» на действия заказчика - ОГУП "Липецкдоравтоцентр" при проведении запроса котировок в электронной форме.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) и принята к рассмотрению. Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Липецкого УФАС России - lipetsk.fas.gov.ru.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

Присутствующий на рассмотрении жалобы представитель заявителя указывает, что заказчиком неправомерно и с нарушением требований действующего законодательства Российской Федерации был направлен для подписания заявителю проект договора с ценой (845583,33коп.), уменьшенной на сумму НДС. Между тем, изначально заявителем в ценовом предложении была предложена иная цена договора (1014700,00коп.), не содержащая НДС, поскольку заявитель не является плательщиком НДС. При этом, на направленный заявителем протокол разногласий заказчик повторно разместил для подписания проект договора поставки в первоначальном виде, но в нарушение требований ч.28 ст.3.4 Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее- Закон о закупках) не разместил отдельно документ с обоснованием причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания заявителя.

Представители заказчика не согласны с доводами жалобы заявителя, представили письменные пояснения.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров предусмотрен статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции.

Так, в соответствии с ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной

или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом 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.

При этом, как следует из п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках, участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг 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 согласно ч.11 данной нормы, 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.

При этом, частью ч.13 ст.3 Закона о закупках предусмотрено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно частям 1 и 5 ст.17 Закона о защите конкуренции, жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке ст.18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные документы, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее.

Общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к закупкам установлены Законом о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, ОГУП «Липецкдоравтоцентр» обязано осуществлять закупку товаров, работ, услуг в соответствии с основными требованиями к закупке товаров, работ, услуг, установленными Законом о закупках.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, 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).

При этом, Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч.2 ст.2 Закона о закупках 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 ст.3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как установлено, генеральным директором ОГУП «Липецкдоравтоцентр» 29.08.2018 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее- Положение о закупке), которое размещено на сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и является действующим на момент размещения рассматриваемой закупки.

В силу ч.5 ст.4 Закона о закупках, при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, 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.

Так, заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку резцов W6/20X для дорожных фрез (извещение № 31907715587).

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 1 064 595, 50 коп.

Согласно ч.1 ст.3.4 Закона о закупках, конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с п.2 ч.8 ст.3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в соответствии со ст.3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с ч.27 ст.3.4 Закона о закупках, заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями ч.14 ст.3.2 настоящего Федерального закона и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

Так, согласно протоколу подведения итогов №31907715587 процедуры запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку резцов W6/20X для дорожных фрез от 10.04.2019, закупочной комиссией заказчика рассматривались 3 заявки, поданные участниками закупки, с порядковыми номерами: 94766 (заявитель), 98396, 98979, по итогам рассмотрения которых было принято решение о признании их соответствующими требованиям закупочной документации.

При этом, в силу п.9.1.24 Положения о закупке, заявке на участие в конкурсе в электронной форме, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, а в случае проведения аукциона в электронной форме или запроса котировок в электронной форме - наименьшее ценовое предложение, присваивается первый номер <...>

Как установлено, победителем запроса котировок в электронной форме признано- ООО «СЕРВИС ГРАД» (заявитель), предложившее наиболее низкую цену договора- 1 014 700,00 руб. и заявке которого был присвоен первый номер.

В связи с чем, заказчиком принято решение о заключении договора с данным участником закупки.

Как установлено из представленных представителем заявителя документов, 15.04.2019 заказчик разместил для подписания проект договора поставки товара, указав при этом цену договора – 845 583,33 руб. (поскольку поставщик применяет упрощенную систему налогообложения).

Не согласившись с указанными действиями заказчика, заявитель 16.04.2019 разместил протокол разногласий, в котором, в числе прочего, указал на необходимость изменить цену договора, указав ее в размере, предложенной им в заявке на участие в запросе котировок в электронной форме с порядковым номером: 94766 (т.е. 1 014 700,00 руб. НДС не облагается).

19.04.2019 заказчик разместил для подписания проект договора поставки товара в первоначальном виде без указания в отдельном документе обоснования причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания заявителя.

А 30.04.2019 заказчиком был размещен протокол [признания участника уклонившимся от заключения договора](#).

При этом, как пояснил присутствующий на рассмотрении жалобы представитель заявителя, действия заказчика по уменьшению цены договора на сумму НДС в одностороннем порядке, без учета ценового предложения, указанного в заявке заявителя и изначально не содержащего НДС, а также действия по не размещению вместе с проектом договора документа с обоснованием причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания заявителя, являются неправомерными и нарушают требования действующего законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев данный довод представителя заявителя, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным, ввиду следующего.

Согласно ч.29 ст.3.4 Закона о закупках, **договор** по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства **заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки** или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Аналогичное требование содержится в п.9.1.27 Положения о закупке.

Как установлено из анализа извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, п.21 содержит следующее: «Начальная (максимальная) цена договора составляет: 1 064 595,50 (один миллион шестьдесят четыре тысячи пятьсот девяносто пять) руб. 50 коп. с учетом НДС и может быть изменена по решению Заказчика, исходя из его потребностей в закупаемом товаре.

№ п/п	Наименование товара	Ед. изм	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за ед. товара, руб. с НДС	Общая начальная (максимальная) цена, руб. с НДС
1	Резцы W6/20X	шт	3650	291,67	1 064 595,50
	ВСЕГО:				1 064 595,50

В случае если Поставщик применяет упрощенную систему налогообложения, цена договора уменьшается на сумму НДС.

А в соответствии с п.2.1 проекта договора поставки товара (приложение №4 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме), «цена договора составляет _____ (цифрами и прописью) рублей с учетом/без учета НДС. **В случае если Поставщик применяет упрощенную систему налогообложения, цена договора уменьшается на сумму НДС**».

Таким образом, исходя из выше установленных в закупочной документации заказчиком требований, предложенная победителем закупки цена договора (в случае применения им упрощенной системы налогообложения), подлежит уменьшению на сумму НДС.

Между тем, как установлено из представленной заказчиком копии ценового предложения (приложение к заявке заявителя), поданного на участие в запросе котировок в электронной форме, заявителем предложена цена договора в размере 1 014 700,00 руб. без учета НДС. При этом, указанный документ содержит также информацию о согласии поставить товар – резцы W6/20X для дорожных фрез в соответствии с приведенными характеристиками и на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок и договором поставки.

Следовательно, заявитель, подавая заявку на участие в запросе котировок в электронной форме и ценовое предложение, указав цену договора в размере 1 014 700,00 руб. без учета НДС и при этом, предоставив согласие поставить товар – резцы W6/20X для дорожных фрез в соответствии с приведенными характеристиками и на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок и договором поставки, тем самым, **согласился с условиями закупочной документации** (в частности, с п.21 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме и п.2.1 проекта договора поставки товара (приложение №4 к данному извещению)) **согласно которой цена договора подлежит уменьшению на сумму НДС**.

При этом установлено, что положения закупочной документации заявителем не обжаловались.

На основании вышеизложенного, действия заказчика по уменьшению цены договора, предложенной заявителем, на сумму НДС, являются правомерными.

Вместе с тем, согласно ч.28 ст.3.4 Закона о закупках, договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. *Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.*

Как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, заказчиком, в нарушение требований ч.28 ст.3.4 Закона о закупках, при рассмотрении поступившего от заявителя протокола разногласий и направлении ему повторно проекта договора в первоначальном виде, не был приложен отдельный документ с указанием причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания заявителя.

В силу ч.20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции, *по результатам рассмотрения жалобы по*

существом 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п.3.1 ч.1 ст.23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного, жалоба заявителя признается обоснованной.

Вместе с тем, при рассмотрении вопроса о выдаче предписания Комиссией Липецкого УФАС России учтено, что заказчиком 13.05.2019 с участником (ценовое предложение которого заняло 2 место): ООО «Бродвей Регион Сервис» был заключен договор №99 на поставку товара- резцы W6/20X для дорожных фрез.

Установленные нарушения содержат признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ.

Руководствуясь ч.20 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «СЕРВИС ГРАД» на действия заказчика - ОГУП "Липецкдоравтоцентр" при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Поставка резцов W6/20X для дорожных фрез (извещение № 31907715587) обоснованной.

2. В действиях заказчика установлены нарушения ч.28 ст.3.4 Закона о закупках.

3. Предписание не выдавать, ввиду заключенного договора.

4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в Арбитражном суде Липецкой области в течение трех месяцев со дня его принятия.