

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-5988/2022

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

19 декабря 2022г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

при участии, путем систем ВКС, директора ООО «ЭнергоИнжиниринг» (далее – Заявитель), а также представителей ООО «Краснодартеплоэнерго» по доверенности № 99 от 16.12.2022г. и по доверенности № 98 от 16.12.2022г. (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение измерений и испытаний состояний электроустановок и электрооборудования на котельных и ЦТП, средств индивидуальной защиты (извещение № 32211848505 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение измерений и испытаний состояний электроустановок и электрооборудования на котельных и ЦТП, средств индивидуальной защиты (извещение № 32211848505 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 19.12.2022г. в 11:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения торгов, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 023/07/3-5988/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупках товаров, работ, услуг Общества с ограниченной ответственностью «Краснодартеплоэнерго» (далее – Положение), утвержденным Единственным участником ООО «КТЭ» решением единственного участника от 30.09.2022г. № б/н.

15.11.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32211848505 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение измерений и испытаний состояний электроустановок и электрооборудования на котельных и ЦТП, средств индивидуальной защиты.

Начальная (максимальная) цена договора – 4 875 065,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 15.11.2022 в 00:00 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок – 25.11.2022 09:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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 частью 6 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, заказчик сам

устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу жалобы, Организатор торгов ненадлежащим образом провел оценку предложений участников по критерию опыт оказания аналогичных услуг.

В соответствии с протоколом № 164/1.1 от 29.11.2022г., на участие в закупочной процедуре рассмотрены заявки участников ООО «Кубанская электросетевая компания» (ИНН: 2309135367) и ООО «ЭнергоИнжиниринг» (ИНН: 2320212520), оба участника допущены к участию в процедуре. Вместе с тем, по результатам оценки предложений по критерию опыт оказания аналогичных услуг участнику ООО «ЭнергоИнжиниринг» присвоено 0,00 баллов.

Согласно подпункту 6 пункта 2 Информационной карты, представление

«Сведения об опыте выполнения аналогичных Договоров», подтверждающая наличие у Участника опыта исполнения договоров на оказание аналогичных услуг не менее 4-х лет.

В соответствии с пунктом 11 Информационной карты, в рамках оценки заявок по критерию 3 «Опыт оказания аналогичных услуг», оценивается наличие опыта оказания услуг аналогичных предмету закупки.

Под аналогичным опытом понимается, опыт проведения измерений и испытаний состояний электроустановок и электрооборудования на котельных и ЦТП, средств индивидуальной защиты.

Для оценки заявок по данному критерию, Участники предоставляют:

- заполненная форма (Блок «Образцы документов»);
- копии исполненных договоров, обязательства по которым исполнены не ранее 01.01.2019г.;
- копии соответствующих представленным договорам актов приемки оказанных услуг.

В случае не предоставления заполненной формы «Сведения об опыте выполнения аналогичных Договоров» в закупочной документации и/или непредставление подтверждающих документов по показателю критерия (копии договоров, актов), оценка установленного показателя производиться не будет, Участник получает 0 баллов.

В расчет критерия принимаются только исполненные договоры, обязательства по которым исполнены.

Под исполненными договорами понимают договоры, обязательства по которым исполнены Участником и приняты контрагентом, что подтверждается подписанными с обеих сторон документами.

Наличие договоров, обязательства по которым исполнены с приложением документов это подтверждающих, не ранее 01.01.2019 г. и общая сумма исполненных договоров не менее 4 000 000,00 руб. с учетом НДС- 100 баллов; не предоставление сведений, отсутствие договоров, и/или опыт менее 4-х лет, и/или срок исполнения договоров возник ранее 01.01.2019 г., и/или отсутствие подтверждающих документов, и/или общая сумма исполненных договоров менее 4 000 000,00 руб. с учетом НДС - 0 баллов.

Для расчета итогового рейтинга по Заявке рейтинг, присуждаемый этой Заявке по критерию «Опыт участника закупки» умножается на соответствующую указанному критерию значимость.

Изучив материалы, представленные на рассмотрение комиссии, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что в составе заявки Заявителя представлены документы, подтверждающие опыт выполнения приемо-сдаточных испытаний объектов гражданского строительства - проектирование и строительство детского лагеря и строительство комплекса жилых домов.

Сумма договоров на оказание услуг по выполнению работ по проведению приемно-сдаточных испытаний электрооборудования внутреннего электроснабжения на объектах представленных Заявителем в заявке составляет 491 498 руб.

Также, согласно пояснениям Организатора торгов, информация о том, что в представленные Заявителем договоры включены работы по проведению измерений и испытаний состояний электроустановок и электрооборудования на котельных и ЦТП отсутствует. В связи с этим оценить опыт участника на сумму 4 000 000,00 руб. не представилось возможными и при оценке заявки по критерию опыт выполнения аналогичных договоров ООО «ЭнергоИнжиниринг» присвоено 0 баллов.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатор торгов допущены разночтения в Документации, что вводит в заблуждение участников закупочной процедуры.

Согласно подпункту 1.1.1. пункта 2 Инструкции для Участников закупки, требования к составу Участников закупки (любые лица, только субъекты МСП, возможность привлечения субподрядчиков) устанавливается в пункте 1 Информационной карты.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 1 Информационной карты, участник закупки должен быть в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Законом 209-ФЗ, Заказчик использует сведения, содержащиеся в указанном реестре.

Также, согласно подпункту 2 («з») пункта 2 Информационной карты, в перечень документов, подтверждающих соответствие Участника обязательным требованиям настоящей Документации о закупке включено требование наличия сведений из Реестра МСП, ведение которого осуществляется в соответствии с Законом 209-ФЗ — в случае если сведения о таком лице включены в указанный реестр.

Вместе с тем, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено,

согласно сведениям реестра субъектов МСП, победитель запроса предложений — ООО «Кубанская электросетевая компания» исключено из реестра 10.07.2021г. и не является субъектом МСП.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатором торгов установлен порядок оценки и сопоставления ценовых предложений участников, противоречивший нормам Закона о закупках.

Согласно пункту 11 Информационной карты, сравнение заявок по цене осуществляется за вычетом НДС (для тех заявок, которые поданы участниками - плательщиками НДС). Участники закупок, не являющиеся плательщиками НДС, должны предлагать свою цену в заявке, исходя из начальной максимальной цены лота, указанной без НДС.

Согласно пункту 17 Извещения о закупке, начальная (максимальная) цена договора составляет: 4 875 065 (четыре миллиона восемьсот семьдесят пять тысяч шестьдесят пять) рублей 00 копеек с учетом НДС, 4 062 554 (четыре миллиона шестьдесят две тысячи пятьсот пятьдесят четыре) рубля 17 копеек без учета НДС.

Исходя из положений части 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ), применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при осуществлении закупки заказчиком надлежит руководствоваться

принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из положений пункта 2 части 3 статьи 3.2 Закона о закупках, по результатам конкурентной закупки договор заключается на условиях, предлагаемых в заявке на участие в такой закупке, окончательном предложении участников такой закупки.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

При указанных обстоятельствах, применение спорного положения закупочной документации фактически приводит к увеличению размера цены договора, заключенного по результатам закупочной процедуры, по отношению к цене, предложенной таким участником закупки, применяющим общую систему налогообложения, что не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее выгодное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения.

Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС, даже если первоначальное предложение участника, применяющего упрощенную систему налогообложения содержит более выгодные ценовые условия.

Аналогичная правовая позиция изложена в письме ФАС России от 22.08.2018г. № АД/66562/18 по вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС).

Вместе с тем, поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Указанная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 10.10.2019г. по делу № А40-289522/18, Постановление

Одиннадцатого ААС от 11.10.2019г. по делу № А65-15600/2019).

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 23.04.2021г. по делу № А56-75118/2019, имущественный интерес заказчика по получении налогового вычета (ч. 2 ст. 171 НК РФ), 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.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

- 1) 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;
- 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных

документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 1 части 10 статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоИнжиниринг» на действия ООО «Краснодартеплоэнерго» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение измерений и испытаний состояний электроустановок и электрооборудования на котельных и ЦТП, средств индивидуальной защиты (извещение № 32211848505 опубликовано на сайте

www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов - ООО «Краснодартеплоэнерго» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении ООО «Краснодартеплоэнерго».

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.