РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения информации

ООО «Электромонтаж»

Дело № 021/10/99-248/2024 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 23 апреля 2024 года.

Решение изготовлено в полном объеме 25 апреля 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 9 в составе:

"..." ;

в присутствии представителей от:

заказчика – Управления градостроительства и городского хозяйства администрации города Шумерля Чувашской Республики — "..." , представителя по доверенности,

заявителя – общества с ограниченной ответственностью «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» - "..." ., представителя по доверенности,

рассмотрев путем видео-конференц-связи обращение общества с ограниченной ответственностью «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» (далее – Заявитель, ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ») о нарушении требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и на основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 04.04.2024 обратилось ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» с информацией о нарушении заказчиком - Управлением градостроительства и городского хозяйства администрации города Шумерля Чувашской Республики требований законодательства о контрактной системе при проведении ценового запроса №669521 «Выполнение работ по замене светильников наружного освещения на территории города Шумерля Чувашской Республики».

В обращении Заявитель указал на наличие следующих нарушений:

1. Заказчиком принималось 2 критерия ценового предложения с указанием суммы без НДС и итоговой суммы с НДС. В связи с чем закупочной комиссией неверно был определен победитель;

2. По итогам анализа протокола подведения итогов закупки в электронном виде №1 от 29.03.2024 г установлено, что размер предложения участником ООО «Ходар» в размере "..." руб. без НДС выше начальной (максимальная) стоимости закупки: "..." рублей без НДС;

3. При проведении закупочной процедуры при направлении участником процедуры запроса о предоставлении разъяснений ввиду отсутствия информации в приложенных двух документах (смете и проекте договора) сведений о применении светильника какой марки и какого типа, со стороны Заказчика ответа так и не последовало. Указанное злоупотребление в виде отсутствия указания на вид, тип светильника при исполнении контракта создает злоупотребление со стороны Заказчика и тем самым недобросовестную конкуренцию, поскольку участники процедуры объективно лишены возможности соотношения ценовой оценки предполагаемого товара, что и влияет на сумму предложения.

В соответствии с частью 2 статьи 99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок органами контроля, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, осуществляется в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, банков, государственной корпорации "ВЭБ.РФ", региональных гарантийных организаций при осуществлении такими банками, корпорацией, гарантийными организациями действий, предусмотренных настоящим Федеральным законом (далее - субъекты контроля), в соответствии с порядком, установленным Правительством Российской Федерации.

В подпункте "б" пункта 1 части 3 статьи 99 Закона о контрактной системе установлено, что контроль в сфере закупок осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения внеплановых проверок в отношении субъектов контроля.

Согласно части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе основаниями проведения внеплановой проверки являются:

1) получение обращения участника закупки с жалобой на действия (бездействие) субъектов контроля. Рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 6 настоящего Федерального закона, за исключением случая обжалования действий (бездействия), предусмотренного частью 15.1 настоящей статьи. В случае, если внеплановая проверка проводится на основании жалобы участника закупки, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения такой жалобы принимается единое решение;

2) получение информации о признаках нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, в том числе:

а) заявления, сообщения физического лица, юридического лица либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц, в которых указывается на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;

б) обнаружение контрольным органом в сфере закупок признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;

в) сообщение средства массовой информации, в котором указывается на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;

3) истечение срока исполнения ранее выданного в соответствии с пунктом 2 части 22 настоящей статьи предписания;

4) получение обращения о согласовании заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем);

5) получение обращения о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Из пояснений представителя Заказчика следует, что по окончании приема заявок поступило 3 предложения от подрядчиков. По итогам закупки контракт был заключен с ООО «Ходар», предложившим наименьшую цену контракта в размере "..." рублей.

Комиссией Чувашского УФАС России при проведении внеплановой проверки установлено следующее.

27.03.2024 на официальном сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК-Торг» www.tektorg.ru в секции интернет магазин размещено извещение № 669521 о проведении ценового запроса на выполнение работ по замене светильников наружного освещения на территории города Шумерля Чувашской Республики, с начальной (максимальной) ценой контракта 595 638,83 руб.

Согласно статье 7 Закона о контрактной системе, в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок.

Открытость и прозрачность информации, указанной в части 1 настоящей статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе, контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к

ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу части 1 статьи 9 Закона о контрактной системе, контрактная система в сфере закупок предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок.

Частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе, определено, что заказчики при осуществлении закупок применяют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - конкурентные способы) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях: осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 настоящей статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать десять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений. На заказчиков, осуществляющих деятельность на территории иностранного государства, при осуществлении закупок в соответствии с настоящим пунктом не распространяются ограничения в части установления цены контракта, не превышающей шестисот тысяч рублей. В отношении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего закупки для обеспечения федеральных нужд государственных органов, образованных для обеспечения деятельности Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, расчет указанных ограничений годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, производится раздельно для такого федерального органа исполнительной власти и каждого такого государственного органа. Осуществленные в соответствии с частью 12 настоящей статьи в электронной форме закупки товара не учитываются в составе годового объема закупок, которые заказчик

вправе осуществить на основании настоящего пункта.

Законом о контрактной системе не регламентирован порядок выбора единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в целях заключения контрактов на основании пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Закупки малого объема относятся к закупкам у единственного поставщика.

Спорная закупка размещена заказчиком на электронной торговой площадки АО «ТЭК-Торг» www.tektorg.ru в секции интернет магазин.

Порядок работы электронной торговой площадки АО «ТЭК-Торг» в секции «Интернет-магазин» при организации и проведении закупок товаров, работ и услуг юридическими лицами, принявшими решение об использовании в своей закупочной деятельности секции ЭТП «Интернет-магазин» определен Регламентом работы на электронной торговой площадке АО «ТЭК-Торг» в Секции «Интернет-магазин» (редакция № 7) (далее - Регламент).

Согласно п. 8.1.1. Регламента ценовым запросом является обращение Заказчика к Поставщику с просьбой предложить товары, работы, услуги к продаже (направить ценовое предложение) с указанием цены и условий поставки. На основании представленных Поставщиками ценовых предложений Заказчиком осуществляется выбор Поставщика и направление ему прямого заказа в порядке, предусмотренном п. 8.4. настоящего Регламента.

Пунктом 8.1.4. Регламента установлено, что Заказчик направляет ценовой запрос подобранным ЭТП Поставщикам. Направление ценового запроса не порождает для Заказчика безусловного обязательства заключить договор с одним или несколькими Поставщиками, направившими ответ на ценовой запрос Заказчику. Заказчик вправе принять одно или несколько из поступивших предложений на поставку либо отклонить все поступившие предложения на поставку.

Согласно протоколу подведения итогов закупки в электронном виде №1 от 29.03.2024 победителем признано ООО «Ходар» с общая стоимость заказа "..." рублей без НДС.

Проанализировав условия спорной закупки, Комиссия Чувашского УФАС России установила, что в данной закупочной процедуре имеют право принимать участие хозяйствующие субъекты, применяющие различные системы налогообложения, в том числе общую или упрощенную.

Согласно решению Верховного Суда РФ от 23.11.2023 № АКПИ23-809:

«При определении в документации начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения) без последующих дополнений в зависимости от отнесения участника закупки к той или иной категории налогоплательщиков, при этом наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениям Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника».

Заказчиком - Управлением градостроительства и городского хозяйства администрации города Шумерля Чувашской Республики в извещении установлено одно значение начальной (максимальной) цены договора - 595 638,83 рублей. Размещенный заказчиком локальный сметный расчет — содержит как описание объекта закупки, так и порядок формирования начальной максимальной цены контракта (договора). При этом НМЦК сформирована заказчиком с учетом всех налогов и сборов.

Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений либо дополнения к таким ценовым предложениям, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Данная позиция подтверждается Постановлением Арбитражного суда Поволжского округа от 29.02.2024 N Ф06-864/2024 по делу N А55-11718/2023, Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 31.01.2023 г. по делу N А45-116/2022, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 26.07.2023 N Ф05-15364/2023 по делу N А40-74814/2022, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 25.04.2022 г. и Определением Верховного Суда от 06.07.2022 г. N 305-ЭС22-12707 по делу N А40-104676/2021.

Комиссия Чувашского УФАС России, изучив сведения, представленные электронной торговой площадкой АО «ТЭК-Торг» (вх. Управления № 3748-ЭП/24 от 23.04.2024), установила, что при определении поставщика в расчет принимались сведения только об общей конечной стоимости, которую указали сами участники:

ООО «Ходар» указано "..." рублей (упрощенная система налогообложения);

ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» указано "..." рублей с НДС.

Вместе с тем, в контракте, заключенным между Управлением

градостроительства и городского хозяйства администрации города Шумерля Чувашской Республики о ООО «Ходар», в пункте 2.1. отражено, что Цена контракта составляет "...", НДС не облагается в связи с установленной для Поставщика упрощенной системой налогообложения.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика, направленных на определение Поставщика отсутствуют нарушения требований законодательства о закупках.

Таким образом, доводы Заявителя под №1 и № 2 Комиссией Чувашского УФАС России признаны необоснованными.

Относительно довода о том, что на направленный запрос на разъяснения ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» Заказчиком не был дан ответ, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к следующему.

Регламент работы на электронной торговой площадке АО «ТЭК-Торг» в Секции «Интернет-магазин» не содержит порядка подачи запроса разъяснений, а также предоставления заказчиком ответа на поступивший запрос.

Комиссией Чувашского УФАС России был направлен запрос на электронную торговую площадку АО «ТЭК-Торг» о предоставлении сведений о поступлении запросов на разъяснение документации по проведению ценового запроса на выполнение работ по замене светильников наружного освещения на территории города Шумерля Чувашской Республики (извещение № 669521). Электронной торговой площадкой АО «ТЭК-Торг» были представлены сведения (вх. Управления № 3755-ЭП/24 от 23.04.2024), согласно которым запрос на разъяснение документации был направлен только ООО «ГАРАНТЭНЕРГО» - 27.03.2024 в 11:41.

Запросов на разъяснение непосредственно от ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» не поступало. Вместе с тем, ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» подало заявку на участие в рассматриваемой закупке. При этом, подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, и в соответствии с заявкой такого участника закупки на участие в закупке.

Следовательно, отсутствие ответа на запрос ООО «ГАРАНТЭНЕРГО» не препятствовало ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ» в подаче заявки на участие в оспариваемой закупке.

В этой связи у Комиссии Чувашского УФАС России отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями Регламента площадки, который не был оспорен Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 N 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время "баланс" означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

В соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о

контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия Чувашского УФАС России принимает решение о прекращении производства по внеплановой проверке на основании поступившего обращения ООО «ЭЛЕКТРОМОНТАЖ».

Исследовав представленные документы, в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия

РЕШИЛА:

Внеплановую проверку соблюдения заказчиком — Управлением градостроительства и городского хозяйства администрации города Шумерля Чувашской Республики требований Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" при проведении ценового запроса №669521 «Выполнение работ по замене светильников наружного освещения на территории города Шумерля Чувашской Республики» прекратить.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

Примечание: Согласно части 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-

ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.