

О признании жалобы необоснованной,
решение №052/01/18.1-240/2023

ИП Д<...>

<...>

ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова»

606002, Нижегородская область,

г. Дзержинск, пр-кт. Свердлова, д.

4 <...>

ООО «ЭТП»

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-240/2023

27 февраля 2023 года
Новгород

город Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Нижегородской области в составе:

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

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

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

при
участии:

- Ш<...> - представителя ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова»
(доверенность №3964 от 15.09.2022)

- С<...> - представителя ИП Д<...>. (доверенность №б/н от 10.02.2023),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального предпринимателя Д<...> Н<...>С<...> (далее — ИП Д<...>., заявитель) на действия Федерального казенного предприятия «Завод имени Я.М. Свердлова» (далее — ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова», заказчик») при проведении тендера в электронной форме, номер извещения 32312029980,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении тендера в электронной форме на право заключения договора на ремонт кровли здания №4005 и здания №4015 цеха №19, номер извещения 32312029980.

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях заказчика при организации и проведении процедуры заключения контракта.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ИП Д<...> 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 14.02.2023 (уведомление о поступлении жалобы 07.02.2023 №ОШ/2343/23).

Уведомлением от 16.02.2023 исх.№АБ/3184/23 рассмотрение жалобы отложено на более поздний срок.

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 27.02.2023.

В материалах дела имеются материалы, подтверждающие факт надлежащего уведомления сторон о дате, времени и месте рассмотрения жалобы.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заявителя и заказчика, 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.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

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.

Жалоба ИП Д<...> поступила в пределах срока, предусмотренного частью 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. ИП Д<...> является участником рассматриваемого тендера.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что индивидуальный предприниматель обладает правом на обжалование действий заказчика.

В своей жалобе заявитель указал, что при подписании контракта ИП Д<...> необходимо скорректировать свое изначальное ценовое предложение на сумму НДС, что, по мнению индивидуального предпринимателя, противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Комиссия по делу №052/01/18.1-240/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы заказчика, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

13.01.2023 заказчиком в единой информационной системе и электронной торговой площадке <http://etprf.ru> размещено извещение о проведении тендера в электронной форме на право заключения договора на ремонт кровли здания №4005 и здания №4015 цеха №19, номер извещения 32312029980 и закупочная документация.

Заказчиком рассматриваемой закупочной процедуры выступает - Федеральное казённое предприятие «Завод имени Я.М.Свердлова».

Начальная (максимальная) цена договора — 4 007 597,16 руб.

20.01.2023 состоялась процедура рассмотрения первых частей заявок участников, что подтверждается соответствующим протоколом №[32312029980](#) — 1.

Из протокола следует, что на участие в рассматриваемом тендере подано 11 заявок, в том числе заявка ИП Д<...> (идентификационный номер заявки - 325721).

Все заявки допущены к рассмотрению вторых частей.

23.01.2023 состоялась процедура рассмотрения вторых частей заявок участников (протокол №[32312029980](#) — 2).

По результатам рассмотрения заявок победителем тендера выбран ИП Д<...> (ценовое предложение участника составило 3 522 000,00 руб.).

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках 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. Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

На основании вышеизложенного, во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении аукциона (и аналогичных

процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (при проведении конкурса (и аналогичных процедур закупки) ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки).

При этом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие – либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя и документации о закупке.

Комиссия Управления отмечает, что требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей или большей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Из материалов жалобы следует, что в закупочной документации заказчиком установлено 1 значение цены контракта - 4 007 597,16 руб. (пункт 11 извещения, стр.5).

Заказчиком не указано, каким образом сформирована НМЦК закупки (с учетом НДС или без учета НДС).

В соответствии с пунктом 16 документации заявка на участие в рассматриваемом открытом тендере в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения, представляемого посредством программно-аппаратных средств ЭТП. Обе части заполняются и подаются участником процедуры закупки одновременно.

В закупочной документации отсутствует указание на то, каким образом участник закупки должен подать ценовое предложение (с учетом НДС или без учета НДС).

Таким образом, закупочная документация позволяет принять участие в рассматриваемой конкурентной процедуре участниками применяющим различные системы налогообложения, в том числе участникам, находящимся на упрощенной системе налогообложения.

Между тем, Комиссией Управления установлено, что победитель рассматриваемой закупочной процедуры - ИП Д<...>. находится на упрощенной системе налогообложения. Ценовое предложение

участника, сформированное через ЭТП, подавалось участником без учета НДС.

Данный факт Заказчиком в ходе рассмотрения жалобы не оспаривался.

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в составе закупочной документации заказчиком размещен проект контракта, подлежащий подписанию победителем.

Из пояснений заказчика следует, что в случае признания участника победителем ему необходимо заполнить при подписании раздел 3 контракта «цена договора и порядок расчетов».

Комиссией Управления установлено, что проект контракта сформирован заказчиком таким образом, что в независимости от системы налогообложения победитель закупочной процедуры обязан указать суммы с учетом НДС.

Из пояснений заказчика следует, что итоговая цена должна включать НДС. Следовательно, заявителю надлежит в обязательном порядке указать НДС в соответствующих полях контракта.

В подтверждение своей позиции, заказчик, руководствуясь уведомлением Нижегородского УФАС России от 16.02.2023, представил в материалы жалобы заполненный проект контракта, содержащий указание о том, каким образом заявитель должен указать в контракте свое ценовое предложение.

Из версии проекта договора, представленной заказчиком следует, что для завершения процедуры заключения контракта заявителю, применяющему упрощенную систему налогообложения, необходимо рассчитать и указать в соответствующих полях сумму НДС от своего ценового предложения.

Кроме того, предусмотренная пунктом 3.1 контракта разбивка ценового предложения «в соответствии с локально сметными расчетами» также подразумевает включение в ценовое предложение участника сумму НДС.

Изучив проект контракта и требование заказчика о корректировке цены, Комиссия Управления приходит к выводу, что условия проекта контракта в совокупности с начальными условиями рассматриваемой конкурентной процедуры приводят к необъективной оценке участником своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника, поскольку в последствии участнику необходимо его скорректировать в целях заключения контракта.

Комиссия приходит к выводу, что такой подход заказчика не соответствует принципам проведения конкурентных торгов, заложенным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 9 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия считает необходимым выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений на стадии заключения контракта в целях восстановления прав заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Д<...>. на действия ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова» при проведении тендера в электронной форме на право заключения договора на ремонт кровли здания №4005 и здания №4015 цеха №19, номер извещения 32312029980, обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим требования пункта 9 части 10 статьи 4, пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ч.8 ст.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.

<...>