

## Решение № 055/07/3-354/2022

### о признании жалобы обоснованной

28.04.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Проектный институт «Горпроект» (далее – ООО «ПИ «Горпроект», Общество, Заявитель) на действия некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области» (далее – Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области, Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение проектных работ объекта: Реконструкция объекта незавершенного строительства по адресу: «Жилой дом № 4 по ул. 10 лет Октября. 2 очередь» (извещение № 32211248136 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – конкурс, закупка),

при участии представителей ООО «ПИ «Горпроект» – <...> (решение № 1/19 единственного участника ООО «ПИ «Горпроект» от 18.06.2019, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 18.04.2022 № 1, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

#### УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ООО «ПИ «Горпроект» (вх. от 20.04.2022 № 4118э), в которой последнее указывает, что протоколом подведения итогов конкурса № 2342316, опубликованном на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) 11.04.2022, Общество было определено победителем закупки. При расчете баллов по критерию «цена договора» конкурсная комиссия Заказчика учитывала итоговые ценовые предложения участников конкурса.

Однако, после обращения ООО «Сибгеопроект» в конкурсную комиссию Заказчиком 12.04.2022 в ЕИС был опубликован новый протокол подведения итогов конкурса № 2342316. Победителем закупки признано ООО «Сибгеопроект». При расчете баллов по критерию «цена договора» конкурсная комиссия Заказчика учитывала ценовые предложения

участников конкурса без учета НДС. Вместе с тем, данное положение отсутствует в документации о проведении конкурса.

На основании изложенного, Заявитель просит аннулировать все протоколы, составленные в ходе организации и проведения закупки, а также обязать Заказчика повторно рассмотреть и оценить заявки на участие в конкурсе.

На заседании Комиссии 28.04.2022 представители Заявителя поддержали доводы, изложенные в жалобе ООО «ПИ «Горпроект» (вх. Омского УФАС России от 20.04.2022 № 4118э).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 21.04.2022 № 05-3403\_Фондом защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области представлены письменные пояснения относительно доводов Заявителя, а также копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 26.04.2022 № 4343).

Из письменных пояснений Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области следует, что оценка ценовых предложений участников закупки произведена в соответствии с документацией о проведении конкурса. По критерию «цена договора» конкурсная комиссия подсчитала баллы следующим образом:

– по ООО «ПИ «Горпроект» (без НДС):

Итоговый балл  $25,35+30+40=95,35$  баллов, где 2 949 000 – цена без НДС, руб.

– по ООО «Сибгеопроект»:

Итоговый балл  $30+30+40=100$  баллов, где 2 491 666,67 – цена без НДС, руб.

Таким образом, основания для удовлетворения жалобы Заявителя отсутствуют.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной в ЕИС, Комиссией установлено, что 23.03.2022 в ЕИС Фондом защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области было размещено извещение, а также документация о проведении конкурса (извещение № 32211248136).

Согласно извещению, документации о проведении конкурса прием заявок на участие в закупке осуществлялся с 23.03.2022 по 08.04.2022.

Дата рассмотрения, оценки заявок на участие в конкурсе – 11.04.2022.

Дата подведения итогов запроса котировок – 11.04.2022.

Начальная (максимальная) цена договора – 3 362 235,77 руб., без учета НДС.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в конкурсе № 2342316 от 08.04.2022 на участие в закупке поступило 3 заявки, которые признаны соответствующими требованиям документации о проведении конкурса.

Протоколом рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в конкурсе № 2342316 от 11.04.2022 заявка участника № 1 отклонена, как несоответствующая требованиям документации о проведении конкурса. Остальные участники допущены к участию в конкурсе. Ценовое предложение ООО «Сибгеопроект» составило 2 491 666,67 руб. без НДС, ценовое предложение ООО «ПИ «Горпроект» – 2 949 000 руб. без НДС.

Согласно протоколу подведения итогов конкурса № 2342316 от 12.04.2022 победителем конкурса признано ООО «Сибгеопроект» с ценовым предложением 2 491 666,67 руб. без НДС. Второе место присвоено ООО «ПИ «Горпроект».

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках установлено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом 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, порядок законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы

нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках 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.

В силу 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.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках определены основополагающие принципы закупки товаров, работ, услуг.

Так, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки;
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 3.2 Закона о закупках, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 Закона о закупках.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2);
- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13);
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Пунктом 13 раздела II документации о проведении конкурса установлены требования к составу заявки на участие в конкурсе.

Так, в соответствии с подпунктом 12 пункта 13 документации о проведении конкурса в составе заявки на участие в конкурсе должно быть представлено предложение участника закупки об условиях исполнения договора, в том числе сведения по критериям договора по форме, указанной в документации о проведении конкурса (Форма 2 приложения № 5 к документации о проведении конкурса).

Пунктом 29 раздела III документации о проведении конкурса установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе (цена договора (Ц1), наличие у участника закупки необходимого для исполнения договора опыта выполнения соответствующих работ (П1), наличие необходимой для исполнения договора квалификации участника закупки (П2)).

Оценка заявок (предложений) по критериям оценки производится в соответствии с приложением № 1 к документации о проведении конкурса.

Согласно приложению № 1 документации о проведении конкурса оценка заявок на участие в конкурсе по критерию «цена договора» производится по следующей формуле:

$\times 100 \times K_3$ , где:

$K_{\min}$  – минимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки;

$K_i$  – предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

$K_3$  – коэффициент значимости критерия.

Для оценки по данному критерию, участник закупки указывает предложение о цене договора, которое предоставляется по Форме 2 приложения № 5 к документации о проведении конкурса.

Каждой заявке по каждому критерию оценки, присуждаются определенное количество баллов исходя из предложений участника закупки и коэффициента значимости каждого критерия.

Комиссией установлено, что ООО «Сибгеопроект» и ООО «ПИ «Горпроект» в составе заявок на участие в конкурсе была представлена Форма 2 «Предложение об условиях исполнения договора, в том числе сведения по критериям оценки».

Так, согласно сведениям Формы 2, представленной в составе заявки ООО «ПИ «Горпроект», предложение Общества о цене договора составило 2 949 000 руб.

Согласно сведениям Формы 2, представленной в составе заявки ООО «Сибгеопроект», предложение Общества о цене договора составило 2 990 000 руб., в том числе НДС.

Как указывалось выше, протоколом подведения итогов конкурса № 2342316 от 12.04.2022 победителем конкурса признано ООО «Сибгеопроект» с ценовым предложением 2 491 666,67 руб. без НДС.

Таким образом, при оценке заявки ООО «Сибгеопроект» по критерию «цена договора» Заказчиком осуществлен вычет НДС из ценового предложения Общества.

Вычет НДС из ценового предложения ООО «Сибгеопроект» фактически приводит к постановке отдельных участников закупки (в частности ООО «ПИ «Горпроект», находящегося на упрощенной системе налогообложения) в уязвимое положение в сравнении с другими участниками. Так, при сопоставлении ценовых предложений участников конкурса без учета НДС заказчиком созданы условия, при которых участник закупки, не являющийся плательщиком НДС и предложивший наиболее низкую цену по сравнению с ценой участника, являющегося плательщиком НДС, может не стать победителем закупки в случае, если после исключения НДС из ценового предложения участника, находящегося на общей системе налогообложения, его ценовое предложение окажется меньше предложенной участником, применяющим упрощенную систему налогообложения, цены.

Из буквального толкования пунктов 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения), указав при этом содержит она НДС или нет. При этом в Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику корректировать (уменьшать) предложенную участником закупки цену договора при оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке, предоставлять хозяйствующим субъектам в зависимости от применяемой системы налогообложения преимущества при участии в закупках.

Таким образом, действия Заказчика при проведении спорной закупки, выразившиеся в осуществлении вычета НДС из ценовых предложений участников конкурса, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что осуществление оценки и сопоставления заявок на участие в закупке в порядке, который не указан в документации о проведении конкурса, образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу общества с ограниченной ответственностью «Проектный институт «Горпроект» (ИНН: 5501224508, ОГРН: 1105543009175, адрес места нахождения: пр.

Мира, 185, г. Омск, 644085) на действия некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области» (ИНН: 5503190237, ОГРН: 1205500000430, адрес места нахождения: ул. Третьяковская, 43, г. Омск, 644007) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение проектных работ объекта: Реконструкция объекта незавершенного строительства по адресу: «Жилой дом № 4 по ул. 10 лет Октября. 2 очередь» (извещение № 32211248136 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 21.04.2022 № 05-3403.

3. Выдать некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства Омской области» обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы дела № 055/07/3-354/2022 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 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 трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>