

РЕШЕНИЕ № 036/07/3-1207/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме

01.12.2021

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 26.11.2021

Решение в полном объеме изготовлено 01.12.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции») на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Колмаков Р.В.- член Комиссии, начальник отдела контроля органов власти;

Субботин С.Г. – член Комиссии, специалист-эксперт,

в присутствии представителей ОАО «РЖД» <...>, <...>, <...>, <...>;

в отсутствие представителей ООО «Транс-сервис»,

в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

У С Т А Н О В И Л А:

17.11.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы, из ФАС России, поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Транс-сервис» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5585/ОАЭ-Ю-ВОСТ/21 на право заключения договора на сопровождение в пути следования служебных и служебно-технических, специально-технических вагонов и их обслуживание в парке отстоя проводниками с начальной ценой договора 14 052 282,84 рублей (извещение в Единой информационной системе в сфере закупок № 32110754925) (далее – Аукцион).

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению. О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушения при организации и проведении торгов проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации. К числу таких торгов относится аукцион, проводимый в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

Заявитель в своей жалобе приводит следующие доводы:

1) документацией установлено приведение ценовых предложений участников закупки к единому базису, путём вычета сумм НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС, что ставит участников закупки в неравные условия при формировании ценовых предложений;

2) документацией установлены две начальные (максимальные) цены договора, в

нарушение п.п. 5, 7 и 10 ст. 4 Закона о закупках;

3) отдельные нормы Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» нарушает требования Закона о закупках.

Представитель Заказчика выразил несогласие с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в ходе заседания Комиссии, а также в письменном возражении, в удовлетворении требований, указанных в жалобе Заявителя просит отказать.

В результате рассмотрения настоящего дела и исследования всех имеющихся доказательств и материалов Комиссией установлено следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 (далее - положение о закупке).

Согласно ч. 2 ст. 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.

Заказчик является хозяйствующим субъектом, на который распространяется действие Закона о закупках.

При осуществлении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (утверждено Советом директоров ОАО «РЖД» 28 июня 2018 г.) (далее – Положение о закупке).

Положением о закупке предусмотрена возможность проведения Заказчиком аукциона.

22.10.2021 Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) было размещено извещение о проведении Запроса котировок.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах «22» октября 2021 г.

Дата окончания срока подачи заявок - «12» ноября 2021 г. в 11:00 ч. московского времени.

Рассмотрение заявок осуществляется «29» ноября 2021 г.

Проведение аукциона и подведение итогов осуществляется «02» декабря 2021 г. в 11:00 ч. московского времени на ЭТЗП (на странице данного открытого аукциона на сайте ЭТЗП), в электронной форме в личном кабинете участника электронных процедур.

1. Относительно первого довода жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с ч. 6 ст. 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 п. 8 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки).

В соответствии с п. 32 Положения о закупке, Заказчик обязан при проведении закупки руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Налоговым кодексом Российской Федерации устанавливает как общие режимы налогообложения, так и упрощённую схему налогообложения.

Пунктом 3.8.1. Аукционной документации аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТЗП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС.

Согласно, п. 3.18.13. Аукционной документации, участник аукциона, с которым заключается договор, в случаях, установленных аукционной документацией, обязан заключить договор на условиях аукционной документации и своей аукционной заявки. Договор заключается по цене, предложенной победителем аукциона при проведении аукциона без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Таким образом, участники Аукциона подают заявку с ценой, сформированной без учёта НДС.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, а так же устным пояснениям представителя Заказчика, документация изложена в такой редакции, что в равной степени оценить заявки как участников, использующий общую систему налогообложения (с оплатой НДС) так и упрощённую (без оплаты НДС).

Комиссия, при изучении положений Аукционной документации обращает на тот факт, что документация не предусматривает каких-либо вычетов, при оценки поданных заявок, из цены предложения участников Аукциона. Оценка заявки осуществляется строго исходя из цены, предложенной участником, без каких-либо вычетов.

Таким образом, довод Заявителя о вычете суммы НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС, не нашёл своего подтверждения при рассмотрении жалобы.

2. Относительно довода жалобы об установлении в документации двух начальных (максимальных) цен, Комиссия установила следующее.

Согласно п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Пунктом 70 Положения о закупке установлено, что начальная (максимальная) цена договора (цена лота), цена договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), может указываться как с учетом, так и без учета налога на добавленную стоимость (далее - НДС).

В соответствии с п. 72 Положения о закупке условиями закупки может быть предусмотрено, что при проведении оценки и сопоставлении заявок комиссия производит оценку по цене, предложенной участниками, но без учета НДС (и иных видов налогов).

Пунктом 73 Положения о закупке установлено, что в случае если начальная

(максимальная) цена договора (цена лота) указывается с учетом НДС, стоимость договора, заключаемого с участником, в том числе с победителем, не являющимся плательщиком НДС, определяется без учета НДС, но с учетом применяемой таким участником системы налогообложения.

Согласно п. 74 Положения о закупке условиями конкурентной закупки может быть предусмотрено, что аукцион, переторжка проводятся по цене без учета НДС.

Анализируя нормы Закона о закупках и Положения о закупке, Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчик вправе установить начальную (максимальную) цену либо с учётом, либо без учёта НДС. При этом Заказчик должен установит одно значение начальной (максимальной) цены. Данный вывод подтверждается письмом ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)».

Согласно приложению 1.1 к Аукционной документации техническое задание Аукциона изложено следующим образом:

1. Наименование закупаемых услуг, их количество (объем), цены за единицу услуги и начальная (максимальная) цена договора						
Наименование услуги	Ед. изм.	Кол-во (объем)	Кол-во вагоно-суток	Цена за обслуживание 1 вагона в 1 вагоно-сутки без учета НДС, руб.	Всего без учета НДС, руб.	Всего с учетом НДС, руб.
Оказание услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками пассажирских и служебно – технических вагонов, в том числе:						
Обслуживание проводниками служебно технического вагона № 05878038	–ВГС	1	365	9360,70	3 416 655,50	4 099 986.60
Обслуживание проводниками служебно технического вагона № 05872148	–ВГС	1	365	9360,70	3 416 655,50	4 099 986.60
Обслуживание проводниками служебно технического вагона № 05878020	–ВГС	1	31	9360,70	290 181,70	348 218,04
Обслуживание проводниками служебно технического вагона № 05878046	–ВГС	1	365	9360,70	3 416 655,50	4 099 986.60
Обслуживание проводниками						

специально по техническому вагону № 37805603	ВГС	1	125	9360,70	1 170 087,50	1 404 105,00
ИТОГО начальная (максимальная) цена	ВГС	5	1251	-	11 710 235,70	14 052 282,84

Как видно из содержания технического задания, Заказчиком установлено две начальные (максимальные) цены – без учёта НДС и с учётом НДС.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении двух начальных (максимальных) цен.

3. Довод жалобы Заявителя о нарушении пунктами 72-74 Положения о закупках норм закона о закупках не рассматривается Комиссией, поскольку ст. 18.1 Закона о защите конкуренции не предусматривает возможность рассмотрения жалоб на положения о закупках антимонопольным органом.

При таких обстоятельствах, Комиссия делает вывод об нарушении Заказчиком п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении двух начальных (максимальных) цен в Аукционной документации.

Решая вопрос о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, Комиссия учитывает тот факт, что Заявитель не является участником Аукциона (доказательств обратного не представлено), жалоб от участников торгов по аналогичным доводам в Воронежское УФАС России на момент вынесения настоящего решения не поступало. В связи с этим у Комиссии Воронежского УФАС России отсутствуют фактические основания для выдачи Заказчику предписания об устранении допущенных нарушений.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Транс-сервис» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика открытого аукциона в электронной форме № 5585/ОАЭ-Ю-ВОСТ/21 на право заключения договора на сопровождение в пути следования служебных и служебно-технических, специально-технических вагонов и их обслуживание в парке отстоя проводниками с начальной ценой договора 14 052 282,84 рублей (извещение в единой информационной системе в сфере закупок № 32110754925) обоснованной.

2. Предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать.

3. Направить настоящее решение и материалы рассмотрения ответственному должностному лицу Воронежского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по факту выявленного нарушения.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

А.В. Логошин
Р.В. Колмаков
С.Г. Субботин

