

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о разъяснении предписания комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

по делу № 077/07/00-2404/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.04.2024

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«..»;

членов Комиссии:

«..»,

«..»,

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступили обращения АО «Мосэнергосбыт» и ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (вх. от 15.03.2024 № «..», вх. от 27.03.2024 № «..») о разъяснении предписания Московского УФАС России от 28.02.2024 (исх. от 04.03.2024 № 8347/24) по делу № 077/07/00-2404/2024 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Предписание).

Рассмотрев данные обращения, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Московским УФАС России в рамках реализации полномочий, возложенных на антимонопольный орган в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), рассмотрена жалоба «..» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосэнергосбыт» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме, на право заключения договора капитального ремонта кровли здания АО «Мосэнергосбыт» по адресу: г. Москва, ул. Касимовская, д. 23 для нужд АО «Мосэнергосбыт» (реестровый № 32413301744, далее - Закупка).

По результатам рассмотрения названной жалобы Московским УФАС России вынесено решение от 28.02.2024 по делу № 077/07/00-2404/2024 (далее — Решение) о признании указанной жалобы обоснованной и о признании Заказчика нарушившим требования пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

На основании указанного Решения Московским УФАС России Заказчику выдано предписание от 28.02.2024 по делу № 077/07/00-2404/2024, согласно которому

Заказчику необходимо устранить нарушения, допущенные при проведении Закупки, а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения процедуры (в случае их составления).
2. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 28.02.2024 по делу № 077/07/00-2404/2024.
3. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.
4. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в источниках, предусмотренных законодательством Российской Федерации для размещения информации о Закупках.
6. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, Положением о закупках и Закупочной документацией.
7. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 04.04.2024.
8. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 08.04.2024 с приложением подтверждающих документов.
9. Оператору ЭТП обеспечить техническую и функциональную возможность исполнения Заказчиком настоящего предписания.

Из обращения следует, что Заказчик просит уточнить, какие именно пункты Закупочной документации следует изменить с учетом решения Комиссии от 28.02.2024 по делу № 077/07/00-2404/2024.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что из Решения следует, что Заказчиком неправомерно осуществляется оценка заявок без учета НДС.

В форме коммерческого предложения Заказчиком неправомерно установлено требование об указании в форме цены как с НДС так и без нее, без учета системы налогообложения применяемого участником.

В данном случае Заказчик установил порядок предоставления участника информации таким образом, что участники Закупки должны самостоятельно проводить налоговый вычет при заполнении формы коммерческого предложения с целью дальнейшей оценки заявок (и выявления победителя), что, в свою очередь, является неправомерным, так как приведение ценовых предложений участников Закупки к единому налоговому базису, создает неравные стартовые закупочные условия, ставит в значительное преимущественное положение участников закупки,

применяющих общую систему налогообложения.

При этом в Решении Комиссии приведен правовой подход в соответствии с которым, заявки участников должны рассматриваться с учетом использования различных систем налогообложения с соблюдением принципов, указанных в статье 3 Закона о закупках.

Таким образом, из указанного Решения следует, что Заказчику надлежит исключить из документации положения, на основании которых рассмотрение и оценка заявок, а также дальнейшее определение победителя будет производиться без учета используемой такими участниками системы налогообложения.

В отношении довода заявленного в ходатайстве об изменении НМЦ Договора, Комиссия отмечает, что указанные обстоятельства не являлись предметом рассмотрения и оценки со стороны антимонопольного органа.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что ни действующим антимонопольным законодательством Российской Федерации, ни законодательством Российской Федерации о закупках на антимонопольный орган не отнесена обязанность по четкому пошаговому перечислению последовательности всех необходимых к совершению обязанным лицом действий.

Стоит отметить, что статья 23 Закона о защите конкуренции содержит лишь общее описание требований, которые могут содержаться в предписаниях; антимонопольные органы вправе конкретизировать их применительно к обстоятельствам каждой рассматриваемой в соответствующем решении ситуации.

Комиссия обращает внимание, что, какими именно действиями будет осуществлено исполнение предписания, относится исключительно к усмотрению Заказчика.

Из изложенного следует, что способ исполнения предписания выбирается Заказчиком самостоятельно с учетом требований законодательства Российской Федерации и на основании принятого антимонопольным органом решения.

Поскольку целью выдаваемого антимонопольным органом предписания является его правостановительная функция, направленная на устранение выявленного нарушения и восстановления нарушенных прав и законных интересов участников закупочной процедуры, в конкретном случае, Заказчик должен выполнить такие действия при исполнении предписания, которые бы наиболее полно обеспечивали соблюдение антимонопольного законодательства.

В связи с изложенным, Комиссия на основании статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Удовлетворить ходатайство АО «Мосэнергосбыт» и ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (вх. от 15.03.2024 № «..», вх. от 27.03.2024 № «..») о разъяснении предписания Московского УФАС России от 28.02.2024 (исх. от 04.03.2024 № 8347/24) по делу № 077/07/00-2404/2024 о нарушении процедуры

торгов и порядка заключения договоров.

2. Продлить срок исполнения Предписания до 25.04.2024.

3. Заказчику сообщить об исполнении Предписания с приложением подтверждающих документов в Московское УФАС России в срок 30.04.2024.